

1. TEMA

LOS DERECHOS DE LAS NIÑAS Y LAS ADOLESCENTES: UN ENFOQUE DESDE LOS DERECHOS HUMANOS Y LA PERSPECTIVA DE GÉNERO.

2. INTRODUCCIÓN

El surgimiento y posterior evolución de los derechos humanos en el mundo cuenta la historia de la humanidad a lo largo del tiempo.

La redacción de la Carta Internacional de Derechos Humanos¹ y el establecimiento de un nuevo orden mundial, a través de la creación de la Organización de Naciones Unidas (ONU), constituyeron el primer paso en el desarrollo del Derecho Internacional de los Derechos Humanos.

La comunidad internacional acogió la Declaración Universal de los Derechos Humanos², como el *ideal común por el que todos los pueblos deben esforzarse*. Desde la ONU se elaboró una serie de instrumentos internacionales complementarios para fortalecer la protección de los derechos humanos y a nivel nacional se modificó y creó leyes a la luz de los principios reconocidos en la Declaración.

El carácter dinámico de los derechos humanos explica su evolución, por una parte han surgido nuevas categorías de derechos y por otra se ha reconocido la existencia de nuevos sujetos de derechos. Esta evolución de los derechos humanos exige la especialización de los instrumentos de protección que atiendan las necesidades específicas de todos los sujetos de derechos, a partir del reconocimiento de que el respeto a los derechos humanos de toda persona constituye una condición esencial para lograr el desarrollo pleno de las naciones del mundo.

Un elemento fundamental en la cultura de respeto de los derechos humanos se refiere al reconocimiento de la diversidad y de la igualdad de todos y todas ante la ley, preservando las diferencias. En esta rica y valiosa diversidad están mujeres y hombres, niñas, niños y adolescentes, indígenas,

¹ Aprobada por la Asamblea General en su resolución 217 A (III) de 10 de diciembre de 1948.

² La Declaración Universal de Derechos Humanos fue aprobada junto con la Carta Internacional de Derechos Humanos.

población afrodescendiente, personas de la tercera edad, personas con discapacidades, migrantes, refugiados y desplazados, entre otros.

Dentro de esta gama de sujetos de derechos, hay grupos en mayor situación de vulnerabilidad que requieren de especial atención por parte de las autoridades, las organizaciones no gubernamentales, las agencias de cooperación internacional y la sociedad civil en general. Las estadísticas alrededor del mundo, y en el Ecuador, nos indican que las niñas y las adolescentes son un grupo particularmente vulnerable.

A pesar de los avances en materia jurídica y de la existencia de dos importantes instrumentos internacionales que protegen los derechos de las mujeres y de la infancia, la Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer-CEDAW y la Convención sobre los Derechos del Niño-CDN respectivamente, las niñas y las adolescentes aún viven en situación de desventaja por su condición de género y de su edad.

Las niñas sufren las consecuencias que tiene el ser mujer y ser niña en una sociedad tradicionalmente patriarcal y adultocéntrica, y sufren también por su condición social y económica, por su origen o por su religión. Discriminar a las niñas desde temprana edad significa limitar sus posibilidades de desarrollo. Las prácticas discriminatorias pueden ser el primer paso en una espiral ascendente de discriminación y violencia que durará toda la vida, en la que la mujer será desvalorizada y por lo tanto no disfrutará de las mismas condiciones que el hombre, por el hecho de ser mujer.

Las cifras indican que las niñas viven en condiciones de desventaja frente a los niños y a otros grupos, como veremos brevemente en el último capítulo; en el presente trabajo interesa revisar el marco jurídico internacional y nacional de los derechos humanos de la niñez y de las mujeres, con el objeto de recuperar los principios que complementan la CND y CEDAW y brindan un marco conceptual y operativo ideal para la protección efectiva de los derechos de las niñas.

Esta compleja realidad en la que viven mujeres y niñas es el motivo de este trabajo, que busca hacer un llamado de atención a las organizaciones que

trabajan en beneficio de las mujeres y la infancia con el fin de que se consideren a quienes están en situación de mayor vulnerabilidad y se tomen en cuenta sus necesidades particulares.

La construcción de una sociedad democrática que brinde oportunidades a todos y todas requiere de un trabajo conjunto que convoque a todos los sectores, a formular propuestas de políticas que consideren como principios fundamentales el reconocimiento de la diversidad, el interés superior de niños y niñas y la igualdad ante la ley.

3. ANTECEDENTES

El tema de los derechos humanos ha cobrado una gran relevancia dentro del Derecho Internacional y en el desarrollo de la historia de la humanidad, particularmente a partir del establecimiento de instrumentos legales internacionales que obligan moralmente y vinculan jurídicamente a los Estados Partes.

La comunidad internacional ha reafirmado la existencia de numerosos y fundamentales derechos humanos y reconocido la necesidad de crear mecanismos y procedimientos para garantizar su protección y exigibilidad. Las naciones del mundo han manifestado públicamente que el respeto y la promoción de los derechos humanos de hombres y mujeres, constituye un pilar fundamental del desarrollo y una garantía de la vigencia del sistema democrático de nuestros pueblos.

La normatividad en materia de derechos humanos, tiene su origen en las tradiciones humanitarias, en la lucha por la libertad y la igualdad en todo en el mundo. A fines del siglo XVIII, la abolición del comercio de esclavos y posteriormente la revolución industrial, marcaron el inicio de una etapa de reconocimiento del progreso social y la legislación laboral como elementos fundamentales para el mantenimiento de la paz, a través de la adopción de una serie de declaraciones y tratados cuyos principios fundamentales serían más tarde defendidos como “derechos humanos”.³

³ MARTINEZ Mónica, *Derechos humanos de la mujer, su protección en las Naciones Unidas*, elaborado para la Misión del Ecuador ante Naciones Unidas, Monografía 1996-1997, Nueva York, abril de 1997, pp. 6 y 7.

Sin embargo es únicamente a partir de este siglo, después de la Segunda Guerra Mundial que la comunidad internacional se convence sobre la necesidad de establecer un orden internacional que permita proteger efectivamente los derechos humanos, a través de la creación de estándares para el tratamiento de las personas. La firma del Tratado de Versalles a fines de la Primera Guerra Mundial y la firma de la Carta del Atlántico en 1941 son una muestra de ello.

El establecimiento de la Organización de las Naciones Unidas en 1945, pactado en el Tratado de Versalles, significó el inicio de una etapa de desarrollo del derecho internacional en materia de derechos humanos. El reconocimiento de la dignidad inherente a toda persona humana se manifiesta en una serie de declaraciones e instrumentos internacionales adoptados con el propósito de plantear la transformación interna, no sólo de las legislaciones de los países signatarios, sino del como construir formas equitativas y justas de relación entre las personas y los Estados.

En 1945 se llevó a cabo la Conferencia de San Francisco, celebrada para redactar la Carta de las Naciones Unidas, en cuyo Preámbulo se *"reafirma la fe en los derechos humanos fundamentales, en la dignidad y en el valor de la persona humana, en los derechos iguales de hombres y mujeres..."* y más adelante se refiere al *"desarrollo y estímulo del respeto de los derechos humanos y a las libertades fundamentales de todos, sin hacer distinción por motivos de raza, sexo, idioma o religión..."*.

La elaboración de la Carta significó la incorporación de la idea de que existen derechos humanos universales que deben ser protegidos por todas las naciones del mundo, cuyo cumplimiento debía ser vigilado por un ordenamiento supraestatal. Los derechos humanos constituyen a partir de entonces un asunto de interés universal; dejan de ser asunto exclusivo de los Estados.⁴

Es así como el derecho internacional de los derechos humanos se concibe como un conjunto de normas e instituciones creadas para establecer formas de tratamiento de los ciudadanos por parte de los Estados, que los obligue a respetar los derechos inherentes a toda persona.

⁴ REY CANTOR Ernesto y RODRIGUEZ María Carolina, *Acción de cumplimiento y derechos humanos*. Editorial TEMIS, Santa Fe de Bogotá, 1998.

La Carta de las Naciones Unidas no fue suficiente para este propósito, quedaron en el aire innumerables interrogantes sobre el concepto de los derechos humanos, a los cuales se debía responder. Con ese propósito, la Comisión Preparatoria de Naciones Unidas recomendó, en la sesión celebrada después de la Conferencia de San Francisco, que el Consejo Económico y Social estableciera una comisión especializada en el tema de los derechos humanos. A principios de 1946 se estableció la Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas.

El primer esfuerzo real en materia de Derecho Internacional de los derechos humanos fue la redacción de la Declaración Universal de Derechos Humanos, adoptada el 10 de diciembre de 1948 por la Asamblea General de las Naciones Unidas, en la que se establece que

Toda persona tiene todos los derechos y libertades proclamados en esta Declaración, sin distinción alguna de raza, color, sexo, idioma, religión, opinión política o de cualquier otra índole,⁵ origen nacional o social, posición económica, nacimiento o cualquier otra condición.

A pesar de que la Declaración Universal no tenía carácter obligatorio, importantes analistas coinciden en que actualmente la mayoría de las disposiciones ahí señaladas, han sido aceptadas como obligatorias por parte de los Estados, como parte del derecho internacional consuetudinario.⁶

Es importante considerar el carácter evolutivo y dinámico de los derechos humanos, que aparecen progresivamente de acuerdo a las circunstancias y están caracterizadas por los movimientos y la lucha por la defensa de nuevas libertades.⁷ Es decir, no todos los derechos nacen al mismo tiempo, de ahí la clasificación de los derechos: los de primera generación que comprenden los derechos civiles y políticos; los de segunda generación se refieren a los derechos económicos, sociales y culturales y los de tercera generación que corresponden a los nuevos derechos o derechos de las futuras generaciones como el derecho a la protección del medio ambiente.

⁵ Artículo 2, numeral 1 de la Declaración Universal de Derechos Humanos

⁶ Instituto Interamericano de Derechos Humanos, Women, Law & Development International y Human Rights Watch, *Derechos Humanos de las Mujeres: paso a paso*, San José, 1999, p. 9.

⁷ BERMUDEZ V. Violeta, *Mujer e Igualdad política en Derechos Humanos de las Mujeres: Aproximaciones conceptuales*, Movimiento Manuela Ramos, Lima, 1996.

El concepto evolutivo de los derechos humanos se refiere también a los nuevos contenidos de los *viejos derechos*; podemos hablar de nuevas y nuevos sujetos de derechos: personas con discapacidades; poblaciones indígenas; niños, niñas, adolescentes y mujeres.

Esta dinámica de los derechos humanos y del Derecho Internacional de los Derechos Humanos llevó a la especialización de los instrumentos de promoción y protección. Los derechos de estos nuevos sujetos se han ido haciendo cada vez más concretos, a través de instrumentos jurídicos internacionales específicos.

El surgimiento de los nuevos derechos ha sido impulsado por la lucha de los movimientos sociales. El reconocimiento de estos nuevos sujetos de derechos se refleja en la realización de importantes foros internacionales y la posterior concreción de instrumentos jurídicos internacionales especializados. Tal es el caso de las mujeres y de las organizaciones de defensa de los derechos de la infancia-adolescencia.

Posterior a la redacción de la Carta de Naciones Unidas y la Declaración, se vivieron algunos momentos históricos en el campo de los derechos humanos; que impulsaron la incorporación explícita del tema de los derechos de las mujeres. En 1993, como resultado de la II Conferencia Mundial sobre Derechos Humanos celebrada en Viena, se redactó la Declaración y Programa de Acción de Viena. Este fue el primer instrumento internacional no convencional que reafirma la existencia de derechos específicos de las mujeres y manifiesta que: *"Los derechos específicos de la mujer y de la niña son parte inalienable, integrante e indivisible de los derechos humanos universales..."*⁸.

Más adelante, en septiembre de 1994, se llevó a cabo la Conferencia Internacional sobre Población y Desarrollo en El Cairo, en la que se destaca la importancia de mantener el equilibrio entre los valores religiosos y éticos y los valores culturales de los pueblos en armonía con los derechos humanos. En marzo de 1995 se celebró en Copenhague la Cumbre Mundial sobre Desarrollo Social, en la que se discutió principalmente la reducción de la pobreza así

⁸ NACIONES UNIDAS, *Declaración y Programa de Acción de Viena*, Conferencia Mundial de Derechos Humanos, Viena, 14 a 25 de junio de 1993. Documento A/CONF.157/23, 12 de julio de 1993, párrafo 5, p. 5.

como el fortalecimiento de la integración social de los grupos marginados⁹. En ambos foros internacionales el tema de la mujer estuvo presente. Finalmente en septiembre de 1995, se celebró en Beijing, la Cuarta Conferencia Mundial sobre la Mujer, en la que se redactó la Plataforma de Acción y se definió doce esferas de especial preocupación con respecto a la mujer, siendo uno de éstos el de la *Niña*.¹⁰

La formulación de la Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer, puesta en vigencia entre 1979 y 1981, constituye una muestra de la evolución de la concepción de los derechos de las mujeres. Este instrumento establece la necesidad de revisar y modificar los patrones de conducta de hombres y mujeres para construir sociedades más equitativas.

La Convención Internacional sobre los Derechos del Niño por su parte, tiene sus orígenes en la redacción de la primera Declaración de los Derechos del Niño en el año 1924. La Carta de las Naciones Unidas había establecido el respeto a los derechos y libertades fundamentales de todos los seres humanos y la Declaración Universal de Derechos Humanos señaló además la necesidad de brindar cuidados especiales a la maternidad y la infancia.

En 1948, la Asamblea General de las Naciones Unidas redactó la primera Declaración de los Derechos del Niño, y aprobó también la redacción de un documento más detallado que diez años más tarde se terminó de realizar. En 1979, a partir de una propuesta de Polonia, se conformó el Grupo de Trabajo que elaboró la Convención sobre la base de la Declaración Universal y los Pactos Internacionales. La CIDN entró en vigencia en 1990 y es hasta la fecha el instrumento jurídico internacional de mayor ratificación¹¹.

Si bien la Convención de los Derechos del Niño no cuenta con un capítulo exclusivo para la *Niña*, y el lenguaje utilizado a lo largo del texto, desde

⁹ GUZMAN Laura y PACHECO Gilda (Compiladoras), *IV Conferencia Internacional sobre la Mujer: Interrogantes, nudos y desafíos sobre el adelanto de las mujeres en un contexto de cambio* en: Estudios Básicos de Derechos Humanos IV. IIDH, San José, 1998, p. xii.

¹⁰ Son 12 las esferas de especial preocupación incluidas en la Plataforma de Acción de Beijing: mujer y economía; pobreza; salud; educación; violencia; conflictos armados; medios de comunicación; participación política y toma de decisiones; mecanismos institucionales; medio ambiente; la niña; y, derechos humanos.

¹¹ Centro de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, *Los Derechos del Niño. Folleto Informativo de Derechos Humanos No. 10*, Ginebra, junio de 1993.

un enfoque de género, es sexista, se entiende que las disposiciones enunciadas en dicho instrumento son aplicables a las niñas y las adolescentes.

Adicionalmente, uno de los principios fundamentales de la Convención se refiere a la no discriminación, expresada en el Artículo 2, numerales 1 y 2 que establecen que

Los Estados Partes respetarán los derechos enunciados en la presente Convención y asegurarán su aplicación a cada niño... sin distinción alguna independientemente de la raza, el color, el sexo... o cualquier otra condición del niño, o de sus padres o representantes legales.

Como se ha dicho anteriormente el reconocimiento de nuevos sujetos de derechos y de situaciones particulares que necesitaban de nuevos instrumentos de protección a nivel de cada país. De ahí que los textos constitucionales y la legislación secundaria de muchos países en América Latina y el mundo, incorporaron los principios del derechos internacional de los derechos humanos y han permeado poco a poco los sistemas jurídicos y judiciales a nivel nacional.

En el caso ecuatoriano, la Constitución de 2008, al igual que la anterior, redactada en la Asamblea Nacional Constituyente del Ecuador en 1998, incorpora de manera explícita la obligación de respetar y hacer respetar los derechos humanos consagrados en la jurisprudencia internacional.¹²

El artículo 3 de la Constitución de 2008 establece, entre otros, el deber de “2. Asegurar la vigencia de los derechos humanos, las libertades fundamentales de mujeres y hombres, y la seguridad social.”

4. DELIMITACION

La presente tesina pretende visibilizar los elementos que permiten articular la Convención de los Derechos del Niño y la Convención para la

¹² Constitución del Ecuador 2008, Título III De Los Derechos, Garantías y Deberes, CAPÍTULO 1 PRINCIPIOS GENERALES: Art. 17.- El Estado garantizará a todos sus habitantes, sin discriminación alguna, el libre y eficaz ejercicio y el goce de los derechos humanos establecidos en esta Constitución y en las declaraciones, pactos, convenios y más instrumentos internacionales vigentes. Adoptará, mediante planes y programas permanentes y periódicos, medidas para el efectivo goce de estos derechos; Art. 18.- Los derechos y garantías determinados en esta Constitución y en los instrumentos internacionales vigentes, serán directa e inmediatamente aplicables por y ante cualquier juez, tribunal o autoridad. En materia de derechos y garantías constitucionales, se estará a la interpretación que más favorezca su efectiva vigencia. Ninguna autoridad podrá exigir condiciones o requisitos no establecidos en la Constitución o la ley, para el ejercicio de estos derechos.

Eliminación de Todas las Formas Discriminación contra la Mujer, como instrumentos que se complementan y refuerzan para fortalecer la protección de los derechos de las niñas y adolescentes, tal como se explica en la primera parte de este trabajo.

En el segundo capítulo se presenta el surgimiento de los derechos humanos, su evolución y principios fundamentales.

En el tercer capítulo trata el tema de los derechos de la infancia-adolescencia, desde sus conceptos y principios hasta los instrumentos de derecho internacional que permiten su promoción, aplicación y seguimiento.

En el siguiente capítulo se explica el reconocimiento de los derechos de las mujeres como parte de los derechos humanos, al igual que en el caso de los derechos de la infancia-adolescencia, a través de la creación de instrumentos jurídicos internacionales especializados.

En el quinto capítulo se presenta conceptos claves sobre la perspectiva de género, así como los elementos compartidos por la CEDAW y la CDN sobre los derechos de niños, niñas y adolescentes. De igual manera, se incluyen los contenidos de ambas convenciones, y en algunos casos también de otros instrumentos de derechos humanos, sobre el derecho a la educación, a una vida libre de violencia y a la salud, para posteriormente hacer un breve análisis sobre el ejercicio de esos derechos por parte de los niños y niñas, desde la perspectiva de género.

A partir de este análisis, haré una reflexión sobre la necesidad de establecer acciones que protejan los derechos específicos de las niñas y adolescentes y les permitan a partir de ello acceder a las mismas oportunidades que los niños, y de esta forma eliminar progresivamente la discriminación hacia las mujeres.

5. METODOLOGÍA

Para el desarrollo de este trabajo de investigación se utiliza el método deductivo, que permite transitar la historia y evolución de los derechos

humanos como marco para el tratamiento de este tema, haciendo énfasis en el proceso de especialización de los derechos humanos y el surgimiento de los nuevos sujetos de derecho como son las mujeres y los niños, niñas y adolescentes.

Con esa misma lógica se plantea, se plantea los principales conceptos y disposiciones de la CEDAW y la CDN que permiten su articulación y complementación, de manera que se ponga en evidencia la necesidad de implementar medidas de acción positiva, para la promoción y protección efectiva de los derechos de las niñas.

Para el desarrollo de la tesina, se utilizó exclusivamente fuentes secundarias sobre el derecho internacional de los derechos humanos.

Es fundamental hacer una precisión metodológica sobre esta tesina, en relación con respecto de la temporalidad y la ubicación. La información que se presenta y preguntas de investigación que se plantean, tienen como marco la normativa internacional de derechos humanos, principalmente CEDAW y CDN, cuyo carácter es vinculante para el Ecuador.

No se incluye en la tesina, información sobre la legislación nacional en materia de derechos de las mujeres, en tanto este trabajo busca exclusivamente revisar los contenidos del marco jurídico internacional de los derechos humanos desde una perspectiva de género. Se hace referencias puntuales a la Constitución de 1998 y a la Constitución del 2008, en tanto ésta establece como mandato para el Estado Ecuatoriano, el respeto de los derechos humanos de los y las ecuatorianas, amparados en los instrumentos internacionales de los cuales el Ecuador es signatario.

En vista de que la mayor parte del trabajo de investigación se hizo durante el 2000 y 2007, no se incluye información sobre la Reforma del Sistema de Naciones Unidas que culminó en el 2010.

Esta tesina no incluye información estadística sobre la situación de los niños y niñas en el Ecuador, ya que se trata de una reflexión sobre la especificidad de los derechos de las niñas y adolescentes, que toma como

base la incorporación de la perspectiva de género en el derecho internacional de los derechos humanos.

6. JUSTIFICACIÓN

Considero que la problemática de la mujer, y particularmente de la niña, es muy compleja por lo que se requiere de mecanismos específicos de protección de sus derechos. A pesar de la especialización de los instrumentos jurídicos internacionales en materia de derechos humanos, la condición particular de las niñas y las adolescentes no encuentra mecanismos exclusivos de protección.

El tema de los derechos de las mujeres ha sido trabajado desde los movimientos de mujeres, las agencias de cooperación internacional, las ONG's y los organismos gubernamentales de los Estados comprometidos a través de instrumentos jurídicos internacionales. Sin embargo no se ha profundizado sobre la importancia que tiene el tratamiento de los derechos de las niñas como una forma de combatir la discriminación que viven en la edad adulta las mujeres.

La elaboración de este trabajo investigativo se enmarca en un periodo de evaluación de los avances de una de las conferencias internacionales más relevantes sobre el tema, la IV Conferencia Mundial sobre la Mujer, celebrada en Beijing en septiembre de 1995, en el que el tema de la Niña ha sido observado y profundizado sobre las problemáticas específicas de este grupo de la población.

Esta investigación pretende ser un aporte teórico sobre la necesidad de trabajar en el tema de los derechos de las niñas, a partir del reconocimiento de que la concepción sobre los roles tradicionalmente asignados a hombres y mujeres corresponde a una construcción cultural atentatoria de la equidad y los derechos humanos y que condena las posibilidades de desarrollo de las mujeres desde su nacimiento hasta que han alcanzado la edad adulta.

De igual este trabajo puede contribuir a sensibilizar a los diferentes actores sociales que trabajan en favor de las mujeres y la infancia, desde los ámbitos público y privado, sobre la situación de discriminación que viven las niñas y la necesidad de plantear estrategias, políticas, programas y proyectos con un enfoque que tenga en cuenta las diferencias tanto biológicas como culturales. Quienes trabajamos en esta área debemos apuntar a lograr el goce igualitario de los derechos desde el reconocimiento de las diferencias¹³.

¹³ BERMUDEZ Violeta, *Derechos Humanos de las Mujeres: Aproximaciones conceptuales*. Lima, 1996.

CAPITULO I PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA

1.1. Preguntas de investigación

Para el desarrollo de la investigación de esta tesina, nos planteamos una serie de interrogantes. Interesa en primer término, establecer si los instrumentos internacionales especializados en los derechos de la niñez y adolescencia y aquellos especializados en los derechos de las mujeres, hacen una diferenciación de la situación particular de las niñas, y por tanto, a la necesidad de adoptar medidas afirmativas para el ejercicio pleno de sus derechos.

Los instrumentos internacionales de derechos humanos, la CEDAW y la CDN particularmente, se complementan de forma tal que brindan marcos conceptuales y normativos adecuados para construir equidad desde la infancia.

Finalmente es necesario plantearse si la inclusión de la perspectiva de género en las políticas públicas, y, por tanto si éstas deberían considerar acciones positivas a favor de niñas y adolescentes.

1.2. Hipótesis de Trabajo

Las niñas sufren de las consecuencias que tiene el ser mujer y ser niña en una sociedad tradicionalmente patriarcal y adultocéntrica; además, la gran mayoría sufre también por vivir en condiciones de pobreza, o por ser indígena, discapacitada o huérfana. El hecho de nacer niña, por lo general implica una condición de desventaja, de inequidad sistemática frente al otro sexo. Son el grupo más vulnerable y relegado en la sociedad; al negarles sus derechos fundamentales se elevan las probabilidades de que se trunque su desarrollo al alcanzar la edad adulta.¹⁴

Por un proceso de socialización los seres humanos construimos a partir del nacimiento una percepción muy particular sobre el mundo y nosotros

¹⁴ CUVI Fabiola, *El maltrato a la niña en el Ecuador*. IECAIM. Quito, 1999.

mismos. Las niñas aprenden cual es su papel dentro de la sociedad, aprenden a no intervenir en ciertos asuntos y se les niega constantemente el derecho a desarrollar sus potencialidades.

La hipótesis por una parte consiste en que la incorporación de la perspectiva de género en el desarrollo del derecho internacional sobre derechos humanos, posibilita una mayor protección de los *nuevos sujetos de derechos*, como es el caso de la niñez y las mujeres; y por otra, que son suficientes las disposiciones contenidas en los dos principales instrumentos de derechos de las mujeres y la niñez, CEDAW y CDN respectivamente.

1.3. Objetivos

1.3.1. General

Contribuir a la reflexión sobre la necesidad de construir una cultura de respeto de los derechos humanos de mujeres y hombres, asegurando el ejercicio pleno de sus derechos a los largo de su ciclo de vida, para el logro de la igualdad de género desde la infancia.

1.3.2. Específicos

Revisar si existen referencias explícitas y específicas sobre la situación particular de las niñas, y por tanto, sobre la necesidad de adoptar medidas afirmativas para el ejercicio pleno de sus derechos.

Establecer si los instrumentos internacionales de derechos humanos, la CEDAW y la CDN particularmente, brindan marcos conceptuales y normativos adecuados y suficientes para construir equidad desde la infancia.

Determinar si es necesario plantearse si la inclusión de la perspectiva de género en las políticas públicas, y, por tanto si éstas deberían considerar acciones positivas a favor de niñas y adolescentes.

1.4. Fundamento teórico

1.4.1. Teoría social de género y derechos humanos

El modelo teórico de esta investigación, recoge los planteamientos de la teoría de género y la incorporación progresiva de la perspectiva de género en el derecho internacional de los derechos humanos de las mujeres; la teoría de género se estatuye como ciencia social, con fuerza en los años 80, en la academia, especialmente estadounidense y europea y poco a poco en América Latina.

El género, es considerada también una teoría social, en tanto *“proporciona elementos conceptuales y teóricos (categorías de análisis) para comprender, interpretar y analizar el conjunto de la sociedad”*¹⁵. Para contextualizar el desarrollo de la teoría social de género, es necesario hacer referencia a la teoría feminista, que se describe como:

*... un conjunto de razonamientos que priorizan la armonía y la felicidad sobre la producción, el poder y la propiedad, considerando que todas las personas son parte de una red humana de la cual todas dependen; de modo que lo que le pase a una persona, afecta a otra. De esta manera, así como la persona oprimida es deshumanizada, la opresora también pierde su pertenencia a la humanidad en el tanto y en cuanto oprima a otra vida*¹⁶.

Si bien en primera instancia, se parte de la noción fundamental de que los derechos de las mujeres son derechos humanos, es con los aportes de las académicas y el movimiento feminista que abre el debate sobre los derechos con perspectiva de género.

El desarrollo de la teoría de género, y de sus herramientas de análisis,

*... contribuyó a visibilizar las relaciones de poder entre los sexos y, por lo tanto, la discriminación padecida por las mujeres en todas las esferas sociales. De esta forma se empezaron a visibilizar toda una gama de “intereses y necesidades humanas”, lo mismo que violaciones a los derechos humanos, sentidas mayoritariamente por mujeres y que no eran perceptibles desde la perspectiva androcéntrica.*¹⁷

Desde esta perspectiva, el enfoque de género contribuye a una ampliación y especialización de los derechos humanos, favorable al ejercicio efectivo de los derechos de las mujeres, desde una mirada que pone en el centro sus intereses y necesidades particulares.

¹⁵ Universidad Politécnica Salesiana, Consejo Nacional de las Mujeres, Módulo 1: Género. Curso Políticas Públicas y Desarrollo Local con Enfoque de Género, Viviana Maldonado Posso. Quito, junio 2006, p. 3.

¹⁶ Glosario de términos sobre género, Centro Nacional para el Desarrollo de la Mujer y la Familia / Glosario de género y salud, USAID.

¹⁷ Glosario sobre Derechos Humanos y Género, Fuente: Facio, Alda. Asegurando el futuro. Las instituciones de derechos humanos y los derechos reproductivos, s/f.

La inserción de la perspectiva de género está en la base de la articulación y complementariedad de la Convención de los Derechos del Niño (CDN) y la Convención sobre la Eliminación de Todas las formas de Discriminación contra la Mujer (CEDAW por sus siglas en inglés).

1.4.2. Argumento

Mujeres y hombres atraviesan realidades particulares de acuerdo a su edad, su género, su pertenencia étnica, su nivel socio-económico, así como el contexto particular en el que viven. Estas especificidades han sido la base para desarrollar un marco jurídico internacional de los derechos humanos que proteja los derechos de las personas en su diversidad y en sus diferentes condiciones y situaciones de vida. De allí que se elaboran y ratifican convenciones y pactos sobre los derechos de mujeres, niñas, niños y adolescentes, indígenas y afrodescendientes, migrantes, entre otros.

La perspectiva de género brinda elementos clave en la construcción del derecho internacional de los derechos humanos, cuestionando el modelo patriarcal y androcéntrico en el marco del cual han sido desarrollados.

El reconocimiento de las especificidades en la vida de cada persona, implica el ejercicio de derechos de mujeres y hombres, de manera particular y por tanto requiere la implementación de políticas diseñadas, ejecutadas y evaluadas de acuerdo a esas realidades específicas.

Desde esta perspectiva, las políticas públicas no pueden ser neutrales, deben integrar las diferentes perspectivas y transversalizarlas en la formulación de políticas, programas y proyectos en todos los ámbitos.

A partir del reconocimiento de estas especificidades, planteo la necesidad de adoptar, en caso de ser necesario, medidas temporales para que mujeres y hombres ejerzan sus derechos y tengan las mismas oportunidades, en igualdad de condiciones.

CAPITULO II LOS DERECHOS HUMANOS

2.1 Origen y evolución de los derechos humanos

Resulta complicado ubicar el momento histórico en que surgen los derechos humanos. Existen varias posiciones al respecto, sin embargo hay dos predominantes a las que me voy a referir, la primera corresponde a la doctrina jurídico-filosófica *iusnaturalista* y la segunda posición se enmarca dentro de la doctrina *positivista*.

Los iusnaturalistas identifican los Derechos Humanos con valores fundamentales. Esta posición se basa en las antiguas discusiones filosóficas que buscaban teorizar sobre los alcances de la dignidad humana. Los positivistas por su parte, consideran que el origen de los derechos humanos reside en la promulgación de las Declaraciones de Derechos de fines del siglo XVIII.¹⁸

La doctrina especializada, en una posición conciliadora, sostiene que en materia de derechos humanos los valores como norma, corresponden a una historia reciente, pero el sistema de valores en que se fundamentan tiene sus orígenes en la Antigüedad¹⁹.

Es indiscutible que las sociedades desde la Antigüedad han manifestado formas diversas de defensa y protección de los derechos humanos; de igual forma la historia ha registrado también las más flagrantes formas de violación de los derechos de las personas.

En el siglo XVIII ya se recogió el concepto de derechos humanos en históricos documentos. Dos de los más importantes son la Declaración de los Derechos de Virginia de 1776 y la Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano de 1789, ésta última redactada a finales de la Revolución Francesa. A pesar de la importancia histórica de ambas declaraciones, éstas se constituyeron en eventos aislados y locales.

¹⁸ PICADO Sonia, citado por Ricardo Valverde, *Los Derechos Humanos: Parte General*. Editorial Universidad Estatal a Distancia. San José, 1992, p. 50.

¹⁹ VALVERDE Ricardo, *Los Derechos Humanos: Parte General*. Editorial Universidad Estatal a Distancia. San José, 1992, Op.cit, p. 50.

Para muchos estudiosos del tema, los derechos humanos corresponden a la Época Moderna ya que sus características recogen los cambios producidos en los siglos XVII, XVIII y XIX, y constituyen principalmente un producto del siglo XX.

En este intento por determinar en que momento surgen efectivamente los derechos humanos, es necesario remontarse a los eventos ocurridos en la Primera y particularmente en la Segunda Guerra Mundial, a partir de los cuales se celebran importantes tratados de paz.

En la I Guerra Mundial, que tuviera lugar entre 1914 y 1918, las potencias de Europa Central, Alemania y Austria-Hungría y Turquía y Bulgaria se enfrentan a los países aliados, Inglaterra, Francia, Rusia, Rumania, Albania, Montenegro, Grecia y Serbia, a los que se unirían más tarde los Estados Unidos, Japón e Italia.

Si bien el detonante de esta guerra fue el asesinato en Sarajevo del Archiduque Francisco Fernando, heredero del trono austro-húngaro, el origen principal era la lucha de las potencias europeas por *"controlar las fuentes de materias primas, el reparto colonial y las esferas de influencia"*.²⁰ Se libraron durante casi cuatro años intensas batallas, hasta que en junio de 1918, con un imperio austro-húngaro devastado interiormente, Alemania solicitó el armisticio que culminó en la firma del Tratado de Versalles.

Los países aliados firmaron en junio de 1919, el primer acuerdo de paz conocido como Tratado de Versalles en el que simultáneamente se pactó la creación de la Sociedad de las Naciones. Esta Sociedad, con sede en Ginebra, se conformó en 1920 como una organización internacional cuya misión consistía en vigilar el mantenimiento de la paz en el mundo así como el cumplimiento de los tratados celebrados con ese propósito, dar ayuda a los refugiados, velar por la resolución de conflictos entre Estados y reconstruir las zonas destruidas por la Primera Guerra Mundial.

²⁰ Diccionario Enciclopédico, *El pequeño ESPASA*. Madrid, Ed. Espasa, p. 628.

Entre 1939 y 1945, el mundo protagonizó una nueva guerra mundial, marcada por las ambiciones expansionistas de una Alemania nazi, liderada por Adolfo Hitler, y marcada por las reparaciones impuestas a este país por el Tratado de Versalles a finales de la Primera Guerra Mundial, en un contexto de auge del fascismo y el nazismo frente a las democracias occidentales. Los ataques alemanes a Noruega y Dinamarca en 1940, impulsaron al Presidente Roosevelt y al Primer Ministro británico, Winston Churchill, a celebrar en agosto de 1941 la firma de la Carta del Atlántico, documento mediante el cual los Estados Unidos e Inglaterra respaldaban oficialmente a Gran Bretaña y a la URSS²¹.

Según el mexicano Cesar Sepúlveda, la firma de la Carta del Atlántico *"iluminó el camino, [...] era el mensaje de las cuatro libertades [...] que dio vida a nuevas esperanzas [...] constituyó una auténtica promesa de reconstrucción. Es, si pudiéramos decir, la prehistoria del movimiento"* ²² de los derechos humanos.

En 1943, Alemania comenzó a mostrarse débil frente al triunfo norteamericano conseguido en Normandía. Dos años más tarde, en 1945, se produjo la derrota del nacional socialismo alemán y el fascismo italiano, lo que permitió asimismo el auge del comunismo en el mundo. La guerra dejó un saldo de 40 millones de muertos, de los cuales 6 millones eran judíos, quienes fueron víctimas de la más dura represión nazi.

El 25 de abril de 1945 se reunieron representantes de cincuenta países con el propósito de redactar un documento cuyos lineamientos guiarían a las naciones del mundo a una nueva era de paz y bienestar.²³

Se creó en junio de ese mismo año, la Organización de las Naciones Unidas con el objetivo de mantener la paz y la seguridad internacionales, proteger los derechos y libertades fundamentales del hombre sobre la base del respeto al principio de igualdad y a la libre determinación de los pueblos. Este proceso que arranca con la creación de las Naciones Unidas constituye el inicio de la internacionalización de los derechos humanos.

²¹ REY CANTOR Ernesto y RODRIGUEZ M.Carolina, *Acción de cumplimiento y derechos humanos*, Bogotá, Editorial TEMIS, 1998, p. 4.

²² SEPULVEDA César, *Los derechos humanos*, citado en REY CANTOR E. y RODRIGUEZ M., Op.cit, p. 17.

²³ BAEHR Peter y GORDENKER Leon, *The United Nations in the 1990's*. New York, 1997, p. 9.

En este contexto se revisó y aprobó la Carta de Naciones Unidas, estableciendo así un nuevo orden mundial. La elaboración de la Carta significó la incorporación de la idea de que existen derechos humanos universales que deben ser protegidos por todas las naciones del mundo, y cuyo cumplimiento debía ser vigilado por un ordenamiento supraestatal. Los derechos humanos constituyen a partir de entonces un asunto de interés universal; dejan de ser un asunto exclusivo de los Estados.

Es así como el derecho internacional de los derechos humanos se concibe como un conjunto de normas e instituciones creadas para establecer formas de tratamiento de los ciudadanos por parte de los Estados que los obligue a respetar los derechos inherentes a toda persona. Hasta entonces predominaba el concepto de soberanía estatal, concepto que se había afianzado durante las guerras mundiales.

La elaboración de la Carta de las Naciones Unidas no fue suficiente. Quedaron innumerables interrogantes sobre el concepto de los derechos humanos. Con este propósito, la Comisión Preparatoria de Naciones Unidas recomendó, en la sesión celebrada después de la Conferencia de San Francisco en 1945, que el Consejo Económico y Social creara una comisión especializada en el tema de los derechos humanos.

A principios de 1946, se estableció la Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas. Dicha Comisión trabajó durante los primeros años de su creación en la ampliación del concepto de *derechos humanos*, periodo llamado por Carlos Chipoco como de "*búsqueda de consenso en las normas universales*"²⁴.

Es así como inicia el trabajo de redacción de un anteproyecto de la Carta Internacional de Derechos Humanos. Esta tarea fue asumida posteriormente por el Comité de Redacción oficial, conformado por miembros de la Comisión de Derechos Humanos que representaban a ocho Estados y que fueron designados a partir de un criterio de distribución geográfica equitativa.

²⁴ CHIPOCO Carlos, citado en REY CANTOR E. y RODRIGUEZ M., Op. cit., p. 6.

Los debates sobre la forma en que debía ser preparada la Carta Internacional de Derechos Humanos eran diversos. Se decidió en diciembre de 1947 que la Carta incluiría una serie de documentos: uno en forma de declaración de principios o normas generales de derechos humanos, uno sobre la convención, que más adelante se llamaría pacto y un tercer documento sobre la aplicación del pacto.

La Declaración Universal de Derechos Humanos fue adoptada y proclamada por la Asamblea General de las Naciones Unidas el 10 de diciembre de 1948, como un catálogo de derechos civiles y políticos y económicos, sociales y culturales basados en principios básicos como son la igualdad y la libertad.

Este documento se constituye en el primer instrumento universal que obliga moralmente a los Estados en esta materia. La Declaración es hasta nuestros días la más importante y amplia de todas las declaraciones de Naciones Unidas y principalmente la fuente inspiradora para iniciar esfuerzos nacionales por proteger los derechos humanos y las libertades fundamentales.

Más adelante, la Comisión solicitó la elaboración de dos pactos internacionales cuyo contenido se referiría específicamente, incluyendo medidas de aplicación, a los derechos civiles y políticos y a los derechos económicos, sociales y culturales con el fin de que integren la Carta Internacional de Derechos Humanos y que permitan crear condiciones para efectivizar los enunciados de la Declaración. Ambos instrumentos legales, el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales así como el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos fueron aprobados en Asamblea General con fecha 16 de diciembre de 1966.

Precisar en qué momento de la historia surgen los derechos humanos, tal como se menciona al inicio de este capítulo, resulta complicado. Sin embargo es posible determinar, sin lugar a dudas, que la redacción de la Declaración Universal de Derechos Humanos constituye el punto de partida de una etapa de desarrollo del derecho internacional en materia de derechos humanos.

2.2. Principios de los Derechos Humanos

2.2.1. Universalidad

*Los derechos humanos son universales, y por lo tanto se aplican a todos los seres humanos en todos los contextos históricos y culturales, y están por encima de todos los Estados*²⁵.

La universalidad de los derechos humanos se expresa según palabras de Antonio Augusto Cançado Trindade, en el reconocimiento de que éstos se imponen a todos, sin excepciones de ningún tipo. Se aplican a los Estados, a los organismos internacionales, a los grupos privados y a los particulares, en toda parte, en todo momento.

A propósito de la universalidad de los derechos humanos, este especialista materia de derechos humanos de origen brasileño, señala también que la comunidad internacional está viviendo un "*proceso de construcción de una cultura universal de observancia de los derechos humanos, en consonancia con el espíritu de nuestra época*".²⁶

2.2.2. Integralidad e indivisibilidad

*Todos (los derechos) tienen la misma importancia y están relacionados entre sí, de manera tal que el incumplimiento o violación de uno de ellos constituye una violación a los derechos humanos en su conjunto.*²⁷

"La idea de indivisibilidad presupone que los derechos humanos forman, por decirlo así, un bloque único y no pueden ser situados uno sobre otro en una escala jerárquica"²⁸. Este principio se refiere a la necesidad de dar igual tratamiento a la promoción y protección de todos los derechos humanos, tanto civiles y políticos, como económicos, sociales y culturales.

Es tan sólo a partir de 1989, que los movimientos de defensa de los derechos humanos comienzan a hablar de la integralidad e interdependencia de los derechos humanos, concepto que se reafirmó en la Conferencia Mundial de Derechos Humanos, celebrada en Viena en 1993.

²⁵ UNICEF, PNUD-Ecuador, *Campaña de las Naciones Unidas Por los Derechos Humanos de las Mujeres*. Quito, 1998.

²⁶ Instituto Interamericano de Derechos Humanos-IIDH, *Estudios Básicos de Derechos Humanos IV*. Compilado por Picado S., Cançado Trindade A., y Cuéllar R. San José, Costa Rica, IIDH, 1998, p. Xi.

²⁷ UNICEF, PNUD, Op.cit, p. 2.

²⁸ VASAK Karel, *Las dimensiones internacionales de los derechos humanos*. París, Editorial Serbal-UNESCO, 1984, p. 78.

Al respecto es interesante señalar que la movilización de las activistas de los derechos humanos de las mujeres emprendida entre 1990 y 1993 con motivo de la convocatoria a la Conferencia Mundial de Derechos Humanos incidió en la agenda internacional y contribuyó positivamente a la incorporación de nuevos enfoques.

Laura Guzmán señala en uno de sus ensayos que

... la incorporación de las experiencias de las mujeres al debate introdujo un enfoque más integral e inclusivo que enfatiza la indivisibilidad e interdependencia de los derechos y la universalidad de su aplicabilidad fundada en el principio de la no discriminación²⁹.

Tal como se menciona en un párrafo anterior, la Declaración y Programa de Acción de Viena emanado de la Conferencia Mundial sobre Derechos Humanos, llevada a cabo en 1993, recoge los principios fundamentales de los derechos humanos y establece lo siguiente:

Todos los derechos humanos son universales, indivisibles e interdependientes y están relacionados entre sí. La comunidad internacional debe tratar los derechos humanos en forma global y de manera justa y equitativa, en pie de igualdad y dándoles a todos el mismo peso³⁰.

2.3 Clases de instrumentos de derechos humanos

Los instrumentos de protección de los derechos humanos se clasifican de acuerdo a la zona geográfica en la que son aplicables, de acuerdo a tipo de derechos que son protegidos, a cuántas partes se obligan o a la obligación jurídica que implica para las partes.

2.3.1 Universales y Regionales

La Declaración Universal de los Derechos Humanos es un ejemplo de instrumento internacional de alcance *universal*, es decir que se aplica a todas las personas y en todos los Estados que hacen para las Naciones Unidas. En el caso de los instrumentos de aplicación *regional*, su alcance se restringe a una determinada zona geográfica; la Convención Americana sobre Derechos

²⁹ IIDH, Op.cit., p. 28.

³⁰ Declaración y Programa de Acción de Viena, Párrafo 5.

Humanos es un ejemplo de instrumento regional. Los instrumentos universales y regionales no se oponen, por el contrario se complementan.

2.3.2 Generales y Específicos

A pesar de que la Declaración Universal de los Derechos Humanos, instrumento *general* de protección, se refiere a un conjunto de derechos que deben ser garantizados para todos, ha sido necesario encontrar formas específicas de protección de los derechos fundamentales ya sea de determinados sujetos de derechos, como lo son las mujeres y la infancia, o de personas en situaciones especiales. Es a partir de esta idea que se elaboran instrumentos *específicos* ya que los instrumentos generales de protección pueden resultar limitados e insuficientes. Dos ejemplos de instrumentos específicos son la Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer y la Convención contra la Tortura y Otros Tratos o Penas Crueles, Inhumanos o Degradantes.

2.3.3 Bilaterales y Multilaterales

Los instrumentos *bilaterales* son aquellos en los que solo dos Estados Partes se han comprometido. Los instrumentos *multilaterales* son aquellos celebrados entre más de dos Estados, y éstos ejercen fuerza obligatoria únicamente para aquellos que los han ratificado. Los convenios multilaterales se denominan también como acuerdos abiertos, lo que significa que pueden adherirse a ellos, los Estados que no participaron en su elaboración. Un ejemplo de instrumento multilateral es la Convención de los Derechos del Niño.

2.3.4 Vinculantes y No Vinculantes

Una cuarta clasificación se refiere a la obligación jurídica de los Estados frente a los instrumentos de derechos humanos y por tanto se genera una responsabilidad internacional. Los tratados internacionales aprobados y ratificados son de carácter *vinculante* ya que obligan jurídicamente a los Estados, como por ejemplo el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos o la Convención Americana sobre Derechos Humanos. Por su parte

los instrumentos internacionales *no vinculantes*, generan únicamente obligaciones morales.

2.4 Especialización de los instrumentos de protección de los derechos humanos

La Declaración Universal de Derechos Humanos fue concebida como el *"ídeal común por el que todos los pueblos y naciones deben esforzarse"*³¹, y a lo largo de la historia se ha constituido en el instrumento que permite medir la forma en que los Estados respetan y hacen respetar los derechos humanos.

Tanto la Declaración como los Pactos y sus respectivos Protocolos Facultativos *"han ejercido una profunda influencia en el pensamiento y el comportamiento de las personas y los gobiernos del mundo"*³².

Su autoridad ha sido universalmente aceptada por todos los Estados, incluso por aquellos que no aprobaron el contenido de los pactos. Un sinnúmero de Estados ha incorporado importantes reformas a sus Constituciones nacionales, a la luz de los enunciados de la Declaración.

La Declaración ha significado para los Estados, una fuente inspiradora para crear nuevos instrumentos internacionales para promover y proteger, con mayor fuerza, los derechos humanos y las libertades fundamentales.

A partir de la aprobación de la Declaración, los movimientos de defensa de los derechos humanos, tuvieron la posibilidad de contribuir hacia la especialización de los instrumentos de promoción y protección de los derechos humanos, con el propósito fundamental de ampliar los enunciados de la Declaración y proponer medidas de aplicación para efectivizar su cumplimiento.

Los sistemas jurídicos nacionales, por sí solos, no ofrecen una respuesta oportuna, suficiente y efectiva para atender casos de violación de los derechos humanos, lo que hace evidente la necesidad de fortalecerlos y complementarlos mediante las normas contenidas en instrumentos de Derecho

³¹ Preámbulo de la Declaración Universal de los Derechos Humanos.

³² Centro de Derechos Humanos de Naciones Unidas, *Carta Internacional de Derechos Humanos*, Folleto Informativo No. 2. Ginebra, 1993, p. 16.

Internacional³³; la fuerza moral de la Declaración de Derechos Humanos, por ejemplo, no ha sido suficiente para garantizar los derechos ahí enunciados.

La codificación del Derecho Internacional de los Derechos Humanos en normas como los pactos o convenciones internacionales ha contribuido al proceso de especialización de los derechos humanos, con el objeto de reafirmar la condición de sujetos tutelares de derechos a todos los seres humanos. Esto ha sido posible a través de la puesta en vigencia de instrumentos internacionales de carácter vinculante, que contemplan mecanismos específicos de protección.³⁴

Este proceso de especialización ha permitido producir importante jurisprudencia en esta materia, fruto de las experiencias de los órganos encargados de atender denuncias de violación a los derechos humanos en el marco de las Naciones Unidas así como en el Sistema Interamericano.

El carácter dinámico de los derechos humanos explica en parte la necesidad de especialización; a medida que las sociedades se desarrollan y se producen históricos cambios, los derechos humanos evolucionan. Recogiendo las palabras de mujeres activistas Latinoamericanas, “... la lista de los derechos no puede ser estática frente al surgimiento de nuevas necesidades, nuevos retos, y lo que es más importante, nuevos actores y actoras”.³⁵

La producción en materia de instrumentos jurídicos internacionales de promoción y protección de los derechos humanos en las últimas décadas ha sido importante, y al respecto Cançado Trindade señala que

*... la dinámica de los derechos humanos], en constante evolución, requiere un esfuerzo de evaluación permanente de modo que los mecanismos de protección pueda seguir funcionando con eficacia. Dichos mecanismos se han desarrollado como prontas respuestas a las múltiples violaciones de los derechos humanos; de ahí su diversidad en cuanto a las bases y efectos jurídicos, y a los beneficiarios y a los ámbitos de aplicación, con las consecuentes complejidades de operación y necesidad de coordinación.*³⁶

³³ Instituto Interamericano de Derechos Humanos - CLADEM, *Protección Internacional de los Derechos Humanos de las Mujeres*, I Curso Taller, San José, 1997, p. 13.

³⁴ Comisión Andina de Juristas, *Protección de los derechos humanos: Definiciones operativas*. Lima, CAJ, 1997, p. 13.

³⁵ Centro de Derechos Humanos de Naciones Unidas, *Discriminación contra la Mujer, la Convención y el Comité*. Folleto informativo No. 22. Ginebra, 1996, p. 6.

CAPITULO III

LOS DERECHOS HUMANOS DE LA INFANCIA-ADOLESCENCIA

3.1. Origen y evolución histórica

A lo largo de la historia de la humanidad, los adultos han violado sistemáticamente y en formas y tiempos diversos, los derechos de niños y niñas. En la antigüedad por ejemplo, no eran considerados como personas. Los niños y niñas eran de propiedad del padre, quien tenía la facultad de venderlos o mutilarlos de acuerdo a sus necesidades e intereses. El asesinato de niños era concebido entonces como una forma de control natal.³⁶

En la Grecia antigua el trato a los niños es distinto, se toma en cuenta sus necesidades ya que se los considera *"futuros ciudadanos de un Estado democrático"*. Es a partir de esta concepción que se crearon los primeros espacios de educación con el propósito de formar a los niños y niñas, sin embargo este constituía un privilegio del que gozaban únicamente quienes eran considerados ciudadanos. De acuerdo a las normas sociales establecidas en aquella época los hijos de los esclavos no eran ciudadanos y por lo tanto estaban excluidos de los beneficios de lo que se concebía entonces como educación.

En Esparta, los niños se preparaban en medio de una disciplina estricta para acudir a la guerra. Aquellos que nacían con deficiencias físicas o tenían algún tipo de limitación eran sacrificados. En Roma la figura de la *patria potestad* otorgaba un poder absoluto al padre, quien tenía la facultad de disponer de la vida y futuro de sus hijos, e incluso podía decidir si los aceptaba o no.

El Cristianismo trajo consigo la noción de responsabilidad de los padres frente a sus hijos. Se empezó a creer que terminar con la vida de los niños constituía un asesinato, y el abandono era "mal visto". Aparece la idea de la dignidad de la persona humana, por estar hecha a imagen y semejanza de

³⁶ Instituto Interamericano de Derechos Humanos - CLADEM, Op. Cit, p. ix.

³⁷ SIMON, Farith, *La Convención sobre los Derechos de la Niñez en el Sistema Internacional de los Derechos Humanos*. Tesis Doctoral. Quito, Pontificia Universidad Católica del Ecuador, 1994.

Dios, idea que se refuerza a partir del reconocimiento de que existen una serie de principios "inmutables y eternos" que les corresponde a todos los seres humanos.

La Edad Media significó un desmejoramiento en la vida de niños y niñas. La difícil situación económica de la época obligó a que los niños trabajaran a partir de los cinco años de edad en diferentes actividades, particularmente sirviendo a las clases adineradas o a los parientes que gozaban de una mejor situación económica. Los niños eran considerados entonces como "adultos en miniatura" y recibían un trato hostil e indiferente.

A finales de la Edad Media empieza a cambiar la situación de la infancia. Se comienza a ver como excesivos los castigos físicos a los niños y se reconoce ciertas características propias de su edad que los diferencia de los adultos.

El Renacimiento, y su preocupación por el ser humano permite importantes mejoras. Las clases privilegiadas se preocupan por dar educación a sus hijos y junto con este nuevo interés aparecen las primeras escuelas primarias. En este periodo los niños son vistos como seres frágiles, quienes necesitan protección y vigilancia constantes. La educación se entendía entonces como una forma de vigilar y corregir a la niñez y paralelamente dentro de la familia se afianzó la preocupación por el niño.

Más adelante, en el siglo XVIII y como producto de la Ilustración, la Revolución Francesa y las primeras declaraciones del hombre, se conciben relaciones distintas entre los seres humanos, particularmente a raíz del surgimiento del derecho de todos a ser respetados y a la igualdad, lo cual significó también un cambio positivo en cuanto a la relación con los niños.

Se conoce que a partir de la Revolución Industrial los niños son explotados, hecho que originó la creación de las primeras leyes de protección a la infancia, *"especialmente en Inglaterra donde aparecen las primeras normas relativas a las limitaciones de la jornada laboral"*³⁸.

³⁸ Ibid, p. 9.

*En este breve resumen histórico se puede ubicar la imposibilidad de hablar del niño como titular de derechos con anterioridad al siglo actual. La mayor parte de las instituciones y disposiciones legales de protección a la infancia surgen no como derechos de los niños en consideración a su edad y circunstancias, sino como concesiones de los adultos*³⁹.

3.2 Naturaleza jurídica de los derechos de la infancia adolescencia

Se identifican dos factores esenciales del desarrollo de los derechos de los niños en la legislación internacional: a) la evolución de la percepción sobre la niñez, y b) la consolidación internacional de los derechos humanos. La percepción sobre la niñez evolucionó favorablemente a medida que los derechos humanos se fortalecieron en el ámbito internacional y adquirieron un carácter normativo y obligatorio para los Estados.⁴⁰

Al referirnos a la historia de los derechos de la infancia-adolescencia es importante mencionar los esfuerzos que hiciera Egantime Jebb en 1992, al redactar las bases de la Declaración de los Derechos de los Niños. Es así como en 1924, después de la Primera Guerra Mundial, se incluye por primera vez el tema de los niños en un documento internacional, promulgado por la entonces Unión Internacional para la protección de la Infancia.

Este documento tuvo tal impacto a nivel internacional que la Quinta Asamblea de la Sociedad de las Naciones la aprobó bajo el nombre de "Declaración de Ginebra", con fecha 26 de septiembre de 1926. El documento elaborado por Egantime Jebb recibió varias críticas ya que se consideraba que los niños conocerían demasiado pronto sus derechos y demasiado tarde sus deberes, como lo señalaban ciertos tratadistas de la época.

La Declaración de Ginebra contenía cinco principios básicos: 1) facilitar al niño las condiciones para desarrollarse tanto material como espiritualmente; 2) el niño hambriento debe ser alimentado, el niño enfermo debe ser atendido, el retrasado estimulado, el extraviado debe ser conducido, el huérfano y el abandonado deben ser recogidos y socorridos; 3) el niño debe ser el primero en recibir socorros en época de calamidad; 4) el niño debe ser dotado de métodos con que ganarse la vida y debe ser protegido contra toda explotación;

³⁹ Id.
⁴⁰ Id.

y, 5) el niño debe ser educado en el sentimiento de que sus mejores cualidades deben ser puestas al servicio de sus hermanos.

Con la creación de las Naciones Unidas, en el año 1948 se añadió dos principios a los cinco ya existentes: 1) todos los niños serán protegidos sin distinción de raza, nacionalidad o creencias, y 2) el niño debe ser cuidado en el seno de su familia.

Es igualmente importante mencionar que en 1948, en el texto de la Declaración Universal de los Derechos Humanos, se reconoce que los niños deben ser objeto de cuidado y atención especiales.

Posteriormente se volvió a ampliar la Declaración de Ginebra a 10 principios y fue adoptado bajo el nombre de Declaración de los Derechos del Niño, en Asamblea General de las Naciones Unidas, el 20 de noviembre de 1959. Este documento inspiró la elaboración de la Convención sobre los Derechos del Niño, primer instrumento jurídico internacional en esta materia que incorpora un doble derecho civil para los niños: el derecho al nombre y a la nacionalidad.

Tanto la "Declaración de Ginebra" como la "Declaración de los Derechos del Niño" han significado un importante referente en materia de derechos de la infancia-adolescencia. Estos documentos son declaraciones de principios aceptados por la comunidad internacional pero que no implican obligaciones específicas para los gobiernos, por lo tanto era evidente la necesidad de proporcionar un marco jurídico internacional que genere obligaciones y mecanismos de exigibilidad.

Durante las décadas de los sesenta y los setenta, se discutió sobre la utilidad de redactar un instrumento jurídico internacional específico de los derechos de los niños. El tema central de la discusión era si se estaba concediendo excesivos poderes a la infancia con respecto a los adultos. Se pensaba que los niños adquirirían derechos que les otorgarían demasiada autonomía frente a sus padres. Esto reflejaba la visión que tenían los adultos de los niños, a quienes todavía no se les consideraba como sujetos de derechos.

Con la declaración del año 1979 como el Año Internacional del Niño se inicia un nuevo periodo en materia de derechos de los niños. Se llamó la atención a la comunidad internacional sobre la grave situación de la infancia a nivel mundial y la necesidad de trabajar para que se reconozcan sus derechos. Se hizo igualmente evidente la necesidad de dar fuerza a los documentos internacionales elaborados hasta ese entonces. En ese mismo año, la Comisión de Derechos de las Naciones Unidas comenzó a redactar un proyecto de convención, a partir de una iniciativa del Gobierno de Polonia. El Grupo de Trabajo estuvo a cargo del Profesor polaco, Adam Lopatka.⁴¹

3.3 La Convención sobre los Derechos del Niño – CDN

La Convención sobre los Derechos del Niño comenzó a redactarse en 1979 y fue adoptada diez años más tarde por unanimidad, en la Asamblea General de las Naciones Unidas, celebrada el 20 de noviembre de 1989.

La adopción de la Convención es el resultado de un largo proceso de reconocimiento de los derechos de la infancia-adolescencia. Este documento constituye el instrumento más completo que se ha elaborado en materia de promoción y protección de los derechos de la infancia-adolescencia, por los derechos en ella enunciados y por su aceptación a nivel internacional⁴².

Uno de los cambios fundamentales que deriva de la aprobación de la CDN se refiere a la concepción del niño como sujeto de derechos, que crea al mismo tiempo una nueva doctrina que se conoce como Doctrina de la Protección Integral, ya que protege y promueve tanto los derechos civiles y políticos como los derechos económicos, sociales y culturales. Esta doctrina implica cambios en la definición de políticas públicas, en la participación de la sociedad, así como en la consideración del niño como una prioridad.

El reconocimiento del niño como sujeto pleno de derechos, implica una doble condición: capacidad de goce y capacidad de ejercicio de derechos. Antes el niño era considerado como objeto de compasión/represión. "La

⁴¹ Centro de Derechos Humanos de Naciones Unidas, *Derechos Humanos: Los Derechos del Niño*, Folleto informativo No. 10. Ginebra, 1993, p. 3.

Convención constituye una norma jurídica para garantizar los derechos de la infancia. Los derechos, a partir de esta Convención, son necesidades elevadas a categoría jurídica"⁴³.

En cuanto a la estructura del documento es importante mencionar que los cinco primeros artículos contienen los principios fundamentales de la Convención y que han sido determinantes a la hora de implementar este instrumento.

3.3.1 Principios de la CDN

Definición de Niño

La Convención establece en su artículo primero que *"se entiende por niño todo ser humano, menor de dieciocho años de edad, salvo que, en virtud de la ley que le sea aplicable, haya alcanzado antes la mayoría de edad"*.

En la propuesta original que redactara Polonia en 1978, se definía a niño como toda persona desde la concepción hasta los 18 años. Esta propuesta no fue bien acogida por todos los integrantes del Grupo de Trabajo debido a la diversidad de posiciones existentes sobre si se considera como seres humanos desde el momento de la concepción o a partir del nacimiento, y por lo tanto si los niños y niñas son o no son sujetos de derechos antes del nacimiento. Se debió sustituir entonces esta expresión por *todo ser humano menor de dieciocho años*, y se incorporó una salvaguardia en el Preámbulo de la Convención que establece que *"el niño, por su falta de madurez física y mental, necesita protección y cuidado especiales, incluso la debida protección legal, tanto antes como después del nacimiento"*.

La incorporación de esta salvaguardia pretende evitar conflictos o contradicciones con las legislaciones nacionales que permiten el aborto. Sin embargo vale anotar que la Convención no se abstiene de involucrarse en temas relativos a la protección de los niños y niñas antes del nacimiento⁴⁴.

⁴² La Convención es el instrumento específico de derechos humanos más ratificado en el mundo; únicamente Estados Unidos y Somalia no lo han hecho.

⁴³ INNFA/UNICEF, *Protección Especial y Derechos de Niñas, Niños y Adolescentes*. Quito, 1998.

⁴⁴ O'DONNELL Daniel, *Guidelines for NGOs on monitoring implementation of the Convention on the Rights of the Child*. Geneva, Defence for Children International-DNI, 1992, p. 9.

Fue igualmente necesario incorporar la salvedad sobre la mayoría de edad en vista de que algunas legislaciones no consideraban los 18 años como el criterio para definir la mayoría de edad. A pesar de que esta definición permite una interpretación libre del concepto de la mayoría de edad de acuerdo a la legislación local, existen dos artículos en la Convención que fijan una edad precisa, el uno se refiere a la prohibición de aplicación de la pena de muerte a los menores de 18 años (artículo 37) y la prohibición de la participación de menores de 15 años en conflictos armados (artículo 38).

Igualdad ante la Ley y No Discriminación

El artículo 2 de la Convención se refiere al principio de la no discriminación y establece que

Los Estados Partes respetarán los derechos enunciados en la presente Convención y asegurarán su aplicación a cada niño sujeto a su jurisdicción, sin distinción alguna, independientemente de la raza, el color, el sexo, el idioma, la religión, la opinión política o de otra índole; el origen nacional, étnico o social, la posición económica, los impedimentos físicos, el nacimiento o cualquier otra condición del niño, de sus padres o de sus representantes.⁴⁵

Todos los niños y niñas deben ejercer sus derechos sin distinción de ninguna clase; todos y todas gozan de los mismos derechos, es decir, todos y todas son sujetos de derechos, independientemente de la condición propia del niño o la niña y/o de la condición de sus padres. Este principio se refiere a la importancia de reconocer y respetar las diferencias de todos los seres humanos.

Los Estados Parte están comprometidos a respetar este principio, es decir, a aplicar todas las medidas que sean necesarias para garantizarlo, a todas y todos los niños sin distinción de ninguna clase.

Interés Superior

El artículo tercero de la CDN obliga a los Estados Partes a asegurar que

En todas las medidas concernientes a los niños, que tomen las instituciones públicas o privadas de bienestar social, los tribunales, autoridades administrativas o los órganos

⁴⁵ Artículo 2 de la Convención de los Derechos del Niño.

*legislativos, una consideración primordial a que se atenderá, será el **interés superior del niño***⁴⁶.

Este principio se ha utilizado en el derecho común cuando están en conflicto los intereses de la propia niña o niño o los intereses de ese niño o niña y un adulto. El interés superior del niño se refiere entonces a la prevalencia de los derechos de los niños sobre los de los demás miembros de la familia.⁴⁷

Es importante señalar que este principio tiene un carácter prioritario, no excluyente, lo que quiere decir que el interés superior del niño no excluye otros derechos o intereses propios de su edad⁴⁸. Cualquier decisión que se tomare en relación con la vida de un niño debe fundamentarse en su bienestar, en función de su edad física, psicológica y emocional y considerando como esta decisión afectará la vigencia del resto de sus derechos.

Según la opinión de Miguel Cillero, abogado chileno especialista en derechos de la infancia, el principio del interés superior ha sido tradicionalmente entendido como:

*... una directriz vaga, indeterminada y sujeta a múltiples interpretaciones, tanto de carácter jurídico como psicosocial, que constituiría una especie de excusa para tomar decisiones al margen de los derechos reconocidos en razón de un etéreo interés superior de tipo extra-jurídico.*⁴⁹

Esta interpretación tradicional del interés superior del niño, sirve ahora como argumento de muchos estudiosos para criticar la incorporación de este principio en la Convención ya que podría significar que quienes administran justicia tomen decisiones que contradicen el bienestar de niños y niñas y el efectivo cumplimiento de los derechos consagrados en este instrumento.

La expresión interés superior del niño se ha empleado desde la adopción de la Declaración de los Derechos del Niño en 1959. La Convención se refiere al interés superior del niño como el criterio que debe ser tomado en

⁴⁶ Artículo 3 de la Convención de los Derechos del Niño.

⁴⁷ O'DONNELL, Daniel, "La Convención sobre los Derechos de la Niñez: estructura y contenido", *Derecho a tener derecho* No. 1 de la serie: Enfoques sobre Políticas de Infancia. Quito, UNICEF, 1998.

⁴⁸ ASPIAZU, María, *Niños, niñas y adolescentes en la Constitución ecuatoriana. De menores a ciudadanos*. Quito, Foro de la Infancia-INNFA, 1998.

⁴⁹ CILLERO, Miguel, "Interés superior del niño en la Convención sobre derechos del niño", en *Infancia, ley y democracia en América Latina*, Compiladores Emilio García Méndez y Mary Beloff. Bogotá - Buenos Aires, Ed. TEMIS - EDICIONES DEPALMA, 1998, p. 76.

cuenta al momento de tomar acciones concernientes a la vida del niño, incluyendo aquellas tomadas por instituciones de bienestar social.

Ejercicio Progresivo (Sujeto de Derechos)

El principio del **ejercicio progresivo de derechos** está presente a lo largo del texto de la Convención. En el artículo 5 se establece lo siguiente:

Los Estados Parte respetarán las responsabilidades, los derechos y los deberes de los padres, o en su caso, de los miembros de la familia ampliada o de la comunidad, de los tutores u otras personas encargadas legalmente del niño de impartirle, en consonancia con la evolución de sus facultades, dirección y orientación apropiadas para que el niño ejerza los derechos reconocidos en la presente Convención.

De igual forma, el artículo 12, al referirse al derecho de los niños a la libertad de expresión, el texto reza lo siguiente:

Los Estados Partes garantizarán al niño que esté en condiciones de formarse un juicio propio el derecho de expresar su opinión libremente en todos los asuntos que afectan al niño, teniéndose debidamente en cuenta las opiniones del niño, en función de la edad y madurez del niño.

Más adelante el artículo 14, acerca del derecho de los niños a la libertad de pensamiento, de conciencia y de religión, dice que los Estados Parte respetarán el derecho de los padres de "guiar al niño en el ejercicio de sus derechos de modo conforme a la evolución de sus facultades".

Este principio se refiere al crecimiento progresivo de niños y niñas, a la capacidad evolutiva de ejercer sus derechos, de acuerdo a su grado de desarrollo, físico, psicológico y emocional. Si bien, todos los niños y niñas gozan de los mismos derechos, varía la forma en que cada uno de ellos ejerce estos derechos, en una y otra edad. Todos los niños y niñas son sujetos de derechos, independientemente de su edad, sin embargo el ejercicio es distinto en cada una de las etapas de su desarrollo. El derecho de los niños a expresar libremente su opinión sobre los asuntos que les conciernen hace evidente este principio de la Convención, por ejemplo "un niño de tres años tiene el mismo derecho a expresarse, que un adolescente de quince, pero varían los ámbitos, niveles y efectos de dicha expresión."⁵⁰

Unidad Familiar

La Convención establece en su preámbulo que

...la familia, como elemento básico de la sociedad y medio natural para el crecimiento y el bienestar de todos sus miembros, y en particular de los niños, debe recibir la protección y asistencia necesarias para poder asumir plenamente sus responsabilidades dentro de la comunidad.

Más adelante reconoce que *"el niño, para el pleno y armonioso desarrollo de su personalidad, debe crecer en el seno de la familia, en un ambiente de felicidad, amor y comprensión"*.

En el preámbulo de la Convención así como en algunos artículos de la misma, se reconoce a la familia como responsable principal en el cuidado, crianza y orientación de los niños y niñas. Se reafirma igualmente la importancia de que los niños y niñas permanezcan en el seno familiar, siempre considerando el principio del interés superior del niño, con el propósito de contribuir al ejercicio de todos sus derechos. *"La familia posibilita a los niños a ejercer el derecho a la identidad, al nombre, a la cultura, a la construcción de un pensamiento propio, a profesar una religión o creencia."*⁵¹

Con relación a este principio es necesario subrayar algunos aspectos. En algunos artículos se hace referencia a la importancia de la familia para el crecimiento del niño y se destaca que ambos padres tienen iguales derechos y responsabilidades en relación al niño o la niña. La familia además tiene derecho a encargarse del cuidado y crianza de los niños sin injerencia del Estado. Finalmente se debe mencionar que constituye una obligación del Estado apoyar a la familia para que cuente con todas las condiciones necesarias para lograr el desarrollo pleno del niño. Se debe entender a partir de este principio que la separación del niño de su familia debe ser considerada como el último recurso.

3.3.2 Clases de derechos

La categorización tradicional no ha sido suficiente frente a la diversidad de derechos de la infancia-adolescencia. Es por esto que se ha identificado una nueva clasificación que intenta ser más abarcativa y que se hace de acuerdo al

⁵⁰ UNICEF/CECAFEC, *Convención sobre los derechos de los niños: un instrumento para conocer*. Quito, 1997, p. 30.

⁵¹ UNICEF/CECAFEC, Op. cit. Pág. 20.

objetivo que estos derechos persiguen: a) de Supervivencia, b) de Protección, c) de Participación y d) de Desarrollo.

A pesar de que existen diversas formas de clasificar los derechos de niños y niñas, es importante tener presente el concepto de integralidad ya que constituye uno de los principios fundamentales de los derechos humanos que se explica en el capítulo primero, y que en este acápite es importante retomar.

Principio de la Integralidad

La conferencia de Derechos Humanos celebrada en Viena reafirma el carácter integral de los derechos humanos y establece que *"...son universales, indivisibles e interdependientes y están relacionados entre sí"*⁵². Los derechos humanos por lo tanto son también derechos de las niñas y los niños, es decir les corresponde el ejercicio de sus propios derechos por su condición de edad y les corresponde igualmente el ejercicio de los derechos humanos por su condición de seres humanos⁵³.

Como también se explica anteriormente los derechos humanos son integrales e interdependientes, son indivisibles y no pueden ser jerarquizados. Todos tienen el mismo valor y están relacionados entre sí. En el caso de los niños y niñas, los derechos propios de su edad *"no sustituyen sus derechos humanos sino, al contrario, los complementan y enriquecen, al añadir garantías específicas a las ya existentes para todos, en tanto seres humanos"*⁵⁴.

Derechos de Supervivencia

Dentro de esta categoría se incluyen el derecho a la vida, un nivel de vida adecuado, y el derecho a la seguridad social y la nutrición.

Derechos de Protección

Son aquellos derechos destinados a evitar el abuso contra niñas y niños, así como todos los actos y prácticas que atentan contra sus

⁵² Declaración y Programa de Acción de Viena, Op. Cit., párrafo 5, p. 5.

⁵³ UNICEF/CECAFEC, p. 39.

⁵⁴ Id.

posibilidades de desarrollo integral como seres humanos. Se incluyen en esta categoría las siguientes medidas: la no discriminación, el interés superior del niño, aplicación de derechos, orientación de los padres, traslado y retención ilícita, vida privada, honra y reputación, protección contra los abusos, niños privados de su medio familiar, adopción, niños refugiados, niños impedidos, examen para niños internos, explotación económica, estupefacientes, explotación sexual, secuestro y venta, otras formas de explotación, tortura y pena capital, conflictos armados, recuperación y reintegración social, cuestiones penales.⁵⁵

Derechos de Participación

Esta categoría incluye a todos los derechos que permiten a niños y niñas a expresar su opinión y a participar en los asuntos que le conciernen o afectan. Dentro de esta categoría se incluyen el derecho a la libertad de expresión e información, a la libertad de pensamiento, de conciencia y religión, a la libertad de asociación, acceso a la información y cultura, religión y lingüística.

Derecho al desarrollo

El derecho al desarrollo implica todos aquellos derechos de los niños y las niñas de tener acceso a todos los recursos o servicios que aporten a su desarrollo armónico e integral, a nivel físico, psicológico y emocional. Estos derechos son el nombre y la nacionalidad; identidad; no separación de los padres; reunificación de la familia; crianza y cuidado de los niños; educación; y, descanso y esparcimiento.

3.4 MECANISMOS DE CUMPLIMIENTO DE LOS DERECHOS DEL NIÑO

Existen a nivel universal diversos mecanismos de cumplimiento de los derechos humanos y de seguimiento de los tratados firmados por los Estados Partes en esta materia.

⁵⁵ SIMON Farith, Op. cit., p 18.

Los mecanismos de cumplimiento de los derechos humanos pueden dividirse en tres categorías:

- a) aquellos establecidos por la Carta de Naciones Unidas;
- b) aquellos establecidos por tratados; y,
- c) los organismos especializados de las Naciones Unidas.

Adicionalmente a estas categorías, un segundo nivel de aplicación de los mecanismos de derechos humanos es el regional.

*En varias zonas geográficas se han suscrito acuerdos interestatales para establecer sistemas de derechos cuyos conjuntos de leyes [...] que establecen procedimientos para presentar casos individuales sobre violaciones de los instrumentos regionales.*⁵⁶

3.4. 1 El Sistema de Derechos Humanos de las Naciones Unidas

Dentro del Sistema de Naciones Unidas se han creado diferentes instancias de protección de los derechos humanos. Los derechos de los niños y las niñas son promovidos y protegidos mediante mecanismos convencionales y no convencionales.

En los siguientes acápites se hace referencia a tres de las instancias creadas al interior de las Naciones Unidas en materia de derechos humanos y que representan un espacio de protección de los derechos de la infancia.

La Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas

En 1947 se encomendó a la Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas redactar la Declaración Universal de Derechos Humanos. La redacción de la Declaración constituyó su primera función, la misma que finalizó un año más tarde con la aprobación de este documento internacional en la Asamblea General, el 10 de diciembre de 1948.

Desde 1947 hasta 1966, la Comisión centró sus esfuerzos en el establecimiento de normas. Elaboró un conjunto de documentos internacionales sobre derechos humanos cuyo proceso culminó con la aprobación por parte de la Asamblea General en 1966 de dos pactos de

⁵⁶ Instituto Interamericano de Derechos Humanos-IIDH, Women, Law & Development International-IIDH, Human Rights Watch, *Derechos humanos de las mujeres: Paso a paso*. San José, IIDH, 1999, p. 13.

derechos humanos, el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos y el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales.

La Comisión tenía un carácter exclusivo de elaboración de normas sobre derechos humanos. Este organismo, tal como consta en una resolución adoptada en 1947 por el Consejo Económico y Social, *"carecía de competencias para ocuparse de cualquier denuncia sobre violaciones de derechos humanos"*.⁵⁷

En 1967, el Consejo facultó a la Comisión a encargarse de los casos de violaciones de los derechos humanos. Se creó entonces un mecanismo de procedimientos complejos orientados a países o de carácter temático, que actúan ya sea mediante relatores especiales o grupos de trabajo. La función de la Comisión vigilar el cumplimiento de las normas del derecho humanitario internacional y las denuncias de violaciones de los derechos humanos, mediante el envío de misiones de investigación en los países miembros de la Organización de las Naciones Unidas.

A partir de 1990 la Comisión se preocupa de brindar asistencia técnica y asesoramiento a los Estados en la protección y garantía de los derechos humanos. Desde esa década se ha puesto especial énfasis en los derechos económicos, sociales y culturales, especialmente el derecho al desarrollo, así como la protección de los derechos de los grupos en especial situación de vulnerabilidad como las minorías y los pueblos indígenas, niños y niñas y mujeres.

Los Relatores Especiales y Grupos de Trabajo se crean y disuelven mediante resoluciones de la Comisión y la Subcomisión de Derechos Humanos. En materia de derechos de la niñez se han conformado Grupos de Trabajo para la *Redacción de un Protocolo Facultativo de la Convención sobre los Derechos del Niño y sobre los niños en situaciones de conflictos armados* y, un segundo grupo para la *Redacción de un Protocolo Facultativo de la Convención sobre los Derechos del Niño en el tema de tráfico de niños, prostitución infantil y pornografía infantil*. Además se designó una Relatoría Especial (temática) para estudiar el tema de *Tráfico de niños, prostitución y pornografía infantil*.

⁵⁷ Naciones Unidas, *Carta Internacional de Derechos Humanos*, p. 10.

El Comité de Derechos Humanos

El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, al igual que el Primer Protocolo Facultativo de Derechos Civiles y Políticos, fueron aprobados por la Asamblea General en su resolución 2200 A (XXI) del 16 de diciembre de 1966. El Primer Protocolo Facultativo fue concebido como un mecanismo internacional de recepción y trámite de denuncias de quienes han sido víctimas de violaciones de sus derechos⁵⁸.

En cumplimiento de este mandato, establecido en el Protocolo, se crea el Comité de Derechos Humanos, con el propósito de supervisar la aplicación del Pacto y sus protocolos por parte de los Estados Partes.

De acuerdo al artículo 1 del Protocolo Facultativo de Derechos Civiles y Políticos:

*Todo Estado Parte en el Pacto que llegue a ser Parte en el presente Protocolo reconoce la competencia del Comité para recibir y considerar comunicaciones de individuos que se hallen bajo la jurisdicción de ese Estado y que aleguen ser víctimas de una violación, por parte de ese Estado Parte, de cualquiera de los derechos enunciados en el Pacto. El Comité no recibirá ninguna comunicación que concierna a un Estado Parte en el Pacto que no sea Parte en el presente Protocolo.*⁵⁹

Más adelante, en el artículo 2 se establece que todo individuo tiene la potestad de presentar una comunicación escrita ante el Comité, toda vez se hayan agotado los recursos disponibles al interior de un Estado.

El Comité se compone de dieciocho expertos independientes, quienes deben acreditar una competencia reconocida en derechos humanos y probidad moral. El Comité se reúne anualmente en tres períodos ordinarios de sesiones, que tienen una duración de tres semanas cada uno. Celebra sus reuniones en la Sede de las Naciones Unidas en Nueva York en el mes de marzo, y en la Oficina de las Naciones Unidas en Ginebra, en los meses de julio y noviembre.

De acuerdo al artículo 40 del Pacto, los Estados Partes se comprometen a presentar un informe cada cinco años sobre las disposiciones que hayan adoptado en cumplimiento de los enunciados del Pacto, así como el progreso que hayan realizado los Estados Partes. Los informes presentados

⁵⁸ Centro de Derechos Humanos de Naciones Unidas, p. 65.

son examinados por el Comité, quien elabora un documento de recomendaciones.

En la sesión de presentación de los Informes relativos al Pacto de Derechos Civiles y Políticos únicamente los representantes de los respectivos Estados Partes tienen la facultad de intervenir en el diálogo, sin embargo las organizaciones no gubernamentales pueden aportar con información por escrito al Comité; el Comité de Derechos Humanos presenta un informe anual a la Asamblea General sobre sus actividades.⁶⁰

El Comité de Derechos Humanos tiene también la facultad de elaborar informes de Observaciones Generales sobre temas de especial preocupación. De acuerdo al artículo 24 del Pacto de Derechos Civiles y Políticos, el Comité presentó con fecha 4 de julio de 1989, durante su 35º período de sesiones, un documento de Observaciones Generales en el que se destaca lo siguiente:

*1. El artículo 24 del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos reconoce el derecho de todo niño, sin discriminación alguna, a las medidas de protección que su condición de menor requiere, tanto por parte de su familia como de la sociedad y el Estado. La aplicación de esta disposición entraña, por consiguiente, la adopción de medidas especiales para proteger a los niños...*⁶¹

Más adelante se hace referencia al principio de no discriminación e igualdad ante la ley.

El Comité de los Derechos del Niño

El Comité de los Derechos del Niño se creó con el propósito de examinar periódicamente los progresos realizados por los Estados Parte en cumplimiento de las obligaciones contraídas al ratificar la Convención sobre los Derechos del Niño. El papel del Comité de los Derechos del Niño se determina en los artículos 43 y 44 de la Convención, en los que se definen dos funciones principales. La primera se relaciona con la obligación del Comité de revisar los informes presentados por los Estados Partes, "... sobre las medidas que hayan adoptado para dar efecto a los derechos reconocidos en la Convención y sobre el progreso que hayan realizado en cuanto al goce de esos derechos"⁶².

⁵⁹ Artículo 1 del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP).

⁶⁰ Centro de Derechos Humanos de Naciones Unidas, Op. Cit., p. 62.

⁶¹ Naciones Unidas, Observación General 17 al Artículo 24 del Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos.

⁶² Artículo 44, numeral 1, Convención de los Derechos del Niño.

La segunda función se refiere a la capacidad del Comité de examinar reportes de las organizaciones internacionales que trabajan en favor de la infancia, que contienen requerimientos de esta instancia y revelan la necesidad de brindar asesoría o asistencia técnica en temas puntuales.

El Comité está conformado por diez expertos elegidos a partir de un criterio de distribución geográfica equitativa y algunos de ellos deben ser representativos de los principales sistemas jurídicos del mundo. Todos los Estados Partes están en capacidad de postular candidaturas y de participar en la elección de los miembros del Comité. Cinco de los diez miembros deben ser renovados cada dos años, los otros cinco miembros estarán en funciones por un periodo de cuatro años. Algunos de los expertos que componen este Comité pueden ejercer sus funciones a título personal, quienes deben acreditar una amplia experiencia en materia de derechos de la infancia-adolescencia, así como integridad moral. El Comité se reúne tres veces al año en Ginebra, Suiza.

A diferencia de otros cuerpos de Naciones Unidas especializados en derechos humanos, el Comité de los Derechos del Niño no está autorizado a examinar quejas individuales sobre violaciones de los derechos de niños y niñas⁶³.

Todos los Estados Partes están obligados a presentar un Informe nacional ante el Comité. Aquellos países que ratificaron la Convención antes del 2 de septiembre de 1990, fecha en que entró en vigor este instrumento, debían presentar su primer informe antes del mes de septiembre de 1992; los Estados que ratificaron posteriormente la Convención deben hacerlo a los dos años, contados a partir del año de ratificación. Los siguientes informes serán presentados cada cinco años por todos los Estados.

El Informe presentado por el Estado Parte permite al Comité evaluar la situación de cada país y prepara en base a una revisión exhaustiva, un documento de observaciones finales. El documento de “observaciones finales” sigue siempre el mismo formato y en él se destacan los aspectos positivos del trabajo del gobierno nacional en relación a los compromisos

⁶³ O'DONNELL Daniel, Op. Cit.

establecidos en la Convención, así como los obstáculos encontrados. Se hace referencia a los temas de mayor preocupación, para a continuación concluir con sugerencias y recomendaciones que habrán de tenerse en cuenta en el futuro.

*El proceso de presentación, examen y amplia difusión de los informes preparados con arreglo a la Convención estriba en que por primera vez los Estados asumen responsabilidad en el plano internacional y de manera pública por el trato que dan a los niños.*⁶⁴

Adicionalmente a la revisión de informes presentados por los Estados Partes, el Comité tiene la facultad de realizar recomendaciones con el fin de que se investiguen temas de especial preocupación. Por ejemplo en 1993, el Comité de los Derechos del Niño recomendó al Secretario General de Naciones Unidas se designara a un experto para que estudiara las repercusiones de los conflictos armados en los niños. La señora Graça Machel, experta en el tema, presentó ante la Asamblea General el informe *Repercusiones de conflictos armados sobre los niños*.

3.4.2 El Sistema Interamericano de Derechos Humanos

Los derechos de los niños y las niñas tienen una vía de promoción y protección también dentro del Sistema Interamericano de Derechos Humanos. Este sistema regional tiene sus orígenes en 1948 con la redacción de la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre, aprobada por la Novena Conferencia Internacional Americana en Bogotá, en la que se creó la Organización de los Estados Americanos.

Dentro del Sistema Interamericano existen tres instrumentos específicos de Protección de los Derechos del Niño: la Convención Interamericana sobre Obligaciones Alimentarias, la Convención Interamericana sobre restitución Internacional de Menores y la Convención Interamericana sobre Conflictos de Leyes en Materia de Adopción de Menores⁶⁵.

⁶⁴ Oficina del Alto Comisionado de Derechos Humanos-OACDH, Cincuentenario de la Declaración Universal de Derechos Humanos – Todos los Derechos Humanos para Todos, Carpeta de Información Básica No. 3, p. 5.

⁶⁵ Comisión Andina de Juristas, *Anuario Judicial 2000: Justicia en los Países Andinos*, (CD-Rom). Lima, CAJ, 2000.

La Comisión Interamericana de Derechos Humanos

Dentro del Sistema Interamericano es importante destacar la creación de un mecanismo no convencional de protección de los derechos de la niñez denominado Relatoría sobre Derechos del Niño.

La Relatoría Sobre Derechos del Niño⁶⁶

La Relatoría sobre Derechos del Niño comenzó sus tareas en octubre de 1998, a cargo del comisionado Dr. Hélio Bicudo, definiendo como objetivos principales de la Relatoría, los siguientes:

- a) La especialización y profesionalización de la Justicia de Menores.
- b) La explotación del niño, en sus distintas formas.
- c) El impacto sobre los derechos humanos de los niños, causado por factores socioeconómicos.

La tarea principal de la Relatoría es revisar los estudios ya realizados y avances legislativos y organizativos en estas materias, a fin de no duplicar esfuerzos y aprovechar el valioso trabajo de otras organizaciones o expertos. Con tal propósito el Relator ha iniciado contactos en particular con el Instituto Interamericano del Niño y organismos no gubernamentales especializados. También se iniciaron con la Oficina del Alto Comisionado para Refugiados de Naciones Unidas, respecto a los niños de familias refugiadas.

Además de informes futuros sobre estas prioridades, una de las metas de la Relatoría es preparar un posible pedido de Opinión Consultiva a la Corte Interamericana sobre la adecuación de prácticas actuales a la Convención Americana.

⁶⁶ Esta sección ha sido tomada principalmente de la página web de la Oficina del Alto Comisionado para los Derechos Humanos: www.unhchr.ch/

CAPÍTULO IV LOS DERECHOS HUMANOS DE LAS MUJERES

4.1.1 Origen de los derechos de las mujeres

El reconocimiento de los derechos de las mujeres es el resultado de un largo proceso de lucha del movimiento de mujeres, académicas, profesionales, amas de casa. que desafiaron en distintas épocas de la historia un sistema tradicionalmente patriarcal.

El primer hito histórico del feminismo tuvo lugar en 1789 durante la Revolución Francesa cuando las mujeres de París marchaban hacia Versalles y al grito de libertad, igualdad y fraternidad, exigieron por primera vez el derecho al voto para la mujer.⁶⁷

En 1791, la francesa Olympe de Gouges redactó la Declaración de los Derechos de la Mujer y de la Ciudadana y posteriormente la presentó ante la Asamblea Nacional Francesa. La Declaración –por la que fuera guillotizada dos años más tarde, postulaba la dignidad de las mujeres y por lo tanto la necesidad de reconocer la existencia de sus derechos y libertades fundamentales.

En 1792 fue publicado el libro *Vindicación de los derechos de la Mujer* escrito por Mary Wollstonecraft, considerado uno de los manifiestos feministas más radicales de la historia. Este libro, así como el documento redactado por Olympe de Gouges se constituyeron en la base de la agenda de los movimientos feministas de las últimas décadas⁶⁸.

Más adelante serían principalmente las mujeres sufragistas, y las mujeres obreras, quienes liderarían la lucha por lograr la reivindicación de los derechos de las mujeres.

Otro hecho histórico relevante nos lleva a Norteamérica. Las mujeres de la industria textil y de la confección realizaron el 8 de marzo de 1857 una huelga en las calles de Nueva York, exigiendo el derecho al trabajo y a condiciones laborales más humanas.

⁶⁷ STAFF WILSON Mariblanca, *Mujer y derechos humanos*. Panamá, Instituto de la Mujer, 1999, p. 31.

⁶⁸ UNIFEM, *Campaña de las Naciones Unidas por los derechos humanos de las mujeres*. Quito, Ecuador, 1998.

Durante el primer Congreso de la Asociación Internacional de Trabajadores, celebrado en 1866, se aprobó una resolución relativa al trabajo de la mujer que constituyó uno de los primeros y más importantes logros en el campo laboral y que cuestionaba la idea de que el lugar exclusivo de la mujer era el hogar.

En 1889, Clara Zetkin, una importante dirigente alemana pronunció su discurso sobre los problemas de la mujer, en el Congreso Fundador de la Segunda Internacional Socialista, celebrada en París. Zetkin Defendió el derecho de la mujer al trabajo, la protección a madres, niñas y niños, y la amplia participación de la mujer en el desarrollo económico y social de sus países.

Más adelante, en 1910, Zetkin propuso la celebración anual del Día Internacional de la Mujer en la Segunda Conferencia Internacional de Mujeres Socialistas, para de esta forma hacer honor al movimiento de mujeres que había luchado por la reivindicación de los derechos de las mujeres y principalmente por la obtención del sufragio universal de la mujer.

Los primeros países en celebrar el Día Internacional de la Mujer, fueron Alemania, Austria, Dinamarca y Suiza. El 8 de marzo de 1911, más de un millón de personas marcharon por las calles exigiendo el derecho al voto, el derecho al trabajo y el fin de la discriminación en los lugares de trabajo.

Pocos días más tarde, el 25 de marzo de 1911, ocurrió una tragedia en la ciudad de Nueva York, conocida como el "Triángulo de Fuego". En este accidente alrededor de 140 mujeres obreras perdieron la vida en un incendio producido en una fábrica de textiles, en la que se habían encerrado para reclamar la igualdad de derechos laborales para hombres y mujeres.

En los años 1912, 1913 y 1914 se unieron otros países como Francia, los Países Bajos, Suecia y Rusia a la celebración del Día Internacional de la Mujer. El 8 de marzo de 1914 se celebró en varios países europeos el Día Internacional de la Mujer bajo el estandarte de la paz, evidenciando así su total rechazo a la guerra que amenazaba entonces a Europa.

En Rusia, los efectos de la guerra no se hicieron esperar. En 1971 el número de soldados muertos superaba los 2 millones.

Las mujeres rusas realizaron una huelga histórica reclamando pan y paz, el último domingo de febrero –que de acuerdo al calendario gregoriano correspondía al 8 de marzo. Cuatro días después, el zar fue obligado a abdicar y el gobierno provisional otorgó a las mujeres el derecho al voto⁶⁹.

Numerosos hechos de gran importancia, como los aquí relatados, sucedieron en las décadas subsiguientes. Sin embargo es con la creación de las Naciones Unidas que se marca una nueva etapa en el proceso de reivindicación de los derechos de las mujeres.

4.2 Los derechos de las mujeres y las naciones unidas

La creación del Sistema de Naciones Unidas así como la redacción de la Carta Internacional de Derechos Humanos brindaron la posibilidad de dar reconocimiento a los derechos humanos de todas las personas, dentro de un marco jurídico universalmente aceptado.

La especialización de los instrumentos de derechos humanos significó también el reconocimiento progresivo de la existencia de una diversidad de sujetos de derechos: niños, niñas y adolescentes, indígenas, mujeres, personas de la tercera edad, entre otros.

Es así como encontramos incorporados los principios de igualdad y no-discriminación en un sinnúmero de instrumentos internacionales, de carácter vinculante y no vinculante. Estos principios están incluidos también en el mandato de los organismos y agencias especializadas, creados dentro del sistema de Naciones Unidas.

En el preámbulo de la Carta de Naciones Unidas, los Estados resuelven “...proclamar su fe en los derechos fundamentales del hombre, en la dignidad y el valor de la persona humana, en la igualdad de hombres y de mujeres.”

⁶⁹ STAFF WILSON, Op. Cit, p. 32.

Más adelante el Artículo 1 de la Carta se refiere al "*desarrollo y estímulo del respeto a los derechos humanos y a las libertades fundamentales de todos, sin hacer distinción por motivos de raza, sexo, idioma o religión*".

Por su parte en la Declaración Universal de Derechos Humanos, se señala que los derechos y libertades proclamadas en la declaración, son a favor de todas las personas, sin distinción de ninguna naturaleza:

*Todos son iguales ante la ley y tienen sin distinción, derecho a igual protección de la ley. Todos tienen derecho a igual protección contra toda discriminación que infrinja esta Declaración y contra toda provocación a tal discriminación.*⁷⁰

Tanto el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos como el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales establecen que los Estados Partes se comprometen a garantizar el ejercicio de los derechos enunciados en dichos instrumentos, "*sin distinción alguna por motivos de raza, color, sexo, idioma, religión, opinión política o de otra índole, origen nacional o social, posición económica, nacimiento o cualquier otra condición social*". Ambos Pactos reafirman en el artículo 3 el principio de la igualdad de hombres y mujeres con respecto a los derechos humanos.

A partir de la Carta de las Naciones Unidas se creó en 1946 el Consejo Económico y Social(ECOSOC), cuyo propósito es promover el respeto universal y efectivo a los derechos humanos y las libertades fundamentales para todos, sin distinción de raza, sexo, idioma o religión. Adicionalmente la Carta, estipula, que el Consejo tiene la facultad de establecer "*...comisiones de orden económico y social para la promoción de los derechos humanos, así como las demás comisiones necesarias para el desempeño de sus funciones*"⁷¹.

Este artículo permite crear en 1946 la Comisión de los Derechos del Hombre y una Subcomisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer. La creación de esta Subcomisión constituye un avance sin embargo sus funciones se limitan a presentar informes relativos a la situación de la mujer ante la Comisión de los Derechos del Hombre. En junio de ese mismo año se emitió una resolución elevando la categoría de la Subcomisión, creando así la Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer.

⁷⁰ Artículo 7 de la Declaración de Derechos Humanos.

⁷¹ Artículo 68 de la Carta Internacional de Derechos Humanos.

En dicha resolución se solicita al Secretario General que adopte las medidas necesarias para realizar un estudio completo sobre la legislación relativa a la mujer⁷².

Se elaboraron posteriormente documentos específicos sobre los derechos de las mujeres y se llevaron a cabo importantes conferencias a nivel mundial para tratar exclusivamente este tema.

En este acápite se revisarán únicamente las más importantes conferencias mundiales y regionales que se han llevado a cabo en los últimos cincuenta años, ya que más adelante, se hará referencia específica a los instrumentos elaborados en materia de derechos de las mujeres que tuvieron relevancia en el proceso de elaboración de la Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer-CEDAW.

En 1952, el 8 de marzo fue instituido por las Naciones Unidas como el Día Internacional de la Mujer. Cerca de veinte años más tarde, ese mismo organismo declaró a 1975 como el Año Internacional de la Mujer. En ese año celebró en México la Primera Conferencia Mundial de la Mujer, en la que se aprobó por primera vez un Plan de Acción Mundial para el adelanto de la Mujer en diferentes ámbitos. La Asamblea General proclamó a 1975-1985 como el Decenio de las Naciones Unidas para la Mujer.

La II Conferencia Mundial sobre la Mujer se efectuó en 1980 en Copenhague, Dinamarca. El objetivo principal de esta Conferencia fue evaluar el desarrollo del “Decenio para la Mujer”, y aprobar el Programa de Acción para la segunda mitad del decenio, poniendo especial atención en las áreas de empleo, salud y educación.

*En 1985 se celebró en Nairobi, la Tercera Conferencia Internacional sobre la Mujer en la cual el Consejo Económico y Social de la ONU acordó resoluciones en contra de la violencia y discriminación hacia la mujer. El Consejo logró igualmente proponer que el tema de la discriminación de género fuera incluido en las discusiones.*⁷³

El concepto de no discriminación por sexo estuvo presente en varios documentos internacionales y en distintos espacios de discusión sin embargo

⁷² MARTINEZ Mónica, *Derechos humanos de la mujer, su protección en las Naciones Unidas*. Monografía 1996-1997. Nueva York, abril de 1997.

⁷³ UNIFEM, *Los frutos de Viena*, Separata de la Revista María María,. Quito, 1999.

es únicamente en la Conferencia Mundial de Derechos Humanos celebrada en Viena en 1993, que se hace un reconocimiento expreso de que los derechos de las mujeres también son derechos humanos. En el artículo 18 de la Declaración se define lo siguiente: "*Los derechos humanos de la mujer y de la niña son parte inalienable, integrante e indivisible de los derechos humanos universales*".

Otro logro transformador alcanzado en Viena fue el reconocimiento de la violencia contra las mujeres como una violación de los derechos humanos y se afirmó la necesidad de incorporar la realidad de las mujeres en todos los ámbitos de derechos humanos⁷⁴.

La Conferencia de Viena marca una nueva etapa en el proceso de reconocimiento de los derechos de las mujeres, que otorga una fuerza invaluable a posteriores iniciativas a nivel mundial como la celebración de la Cuarta Conferencia Mundial sobre la Mujer en Beijing en el año 1995.

La Conferencia Mundial sobre la Mujer celebrada en septiembre de 1995 en Beijing, convocó a representantes de 189 países. En este encuentro se aprobaron por unanimidad la Declaración y la Plataforma de Acción de Beijing.

La Plataforma se divide en seis capítulos y determina *12 esferas de preocupación* que han sido identificados como los principales obstáculos para el adelanto de la mujer: pobreza, educación y capacitación, salud, violencia, conflictos armados, economía, toma de decisiones, derechos humanos, medios de difusión, medio ambiente, la niña y mecanismos institucionales. En relación con cada una de estas esferas se plantearon objetivos estratégicos y medidas a adoptarse por parte de los gobiernos, la comunidad internacional, las organizaciones no gubernamentales y el sector privado en los siguientes cinco años, con miras a eliminar los problemas existentes⁷⁵.

A través de la Plataforma de Acción, los gobiernos reafirman su compromiso de garantizar el ejercicio pleno de los derechos humanos de las

⁷⁴ COPELON, Rhonda, "La Convención contra la violencia de género", en *Derechos humanos de las mujeres. Aproximaciones conceptuales*. Lima, MANUELA RAMOS/ UNIFEM, 1996, p. 328.

⁷⁵ Departamento de Información Pública de las Naciones Unidas, Folleto *La Plataforma de Acción, Resumen. Cuarta Conferencia Mundial sobre la Mujer*. Beijing, 4 al 15 de septiembre de 1995. Nueva York, 1997.

mujeres y las niñas como una parte inalienable, integral e indivisible de los derechos humanos y las libertades fundamentales. Se comprometen también a tomar todas las medidas necesarias para eliminar toda forma de discriminación contra las mujeres y las niñas y eliminar los obstáculos que impiden la equidad de género y el adelanto de las mujeres en todas las etapas de su vida.

Los eventos llevados a cabo y todos los documentos elaborados sobre derechos humanos desde la creación de las Naciones Unidas hasta la fecha, son de enorme importancia, sin embargo son parte de una primera etapa de reconocimiento de los derechos de las mujeres, que culmina con la aprobación de la Convención para la Eliminación de Todas Formas de Discriminación contra la Mujer (CEDAW en inglés) en 1979, dando inicio a su vez a un periodo de reafirmación de los derechos humanos de las mujeres.

4.2.1 La Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer-CEDAW

El instrumento jurídico de mayor importancia elaborado en materia de derechos humanos de las mujeres, es la Convención sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación contra la Mujer – cuyas siglas en inglés son CEDAW.

La CEDAW fue adoptada por la Asamblea General de las Naciones Unidas en diciembre de 1979 y entró en vigor dos años más tarde, en septiembre de 1981. Hasta la fecha, más de 195 países han suscrito el documento, sin embargo lo han hecho incorporando reservas a un sinnúmero de artículos⁷⁶.

La aprobación de la Convención ha sido el resultado de un arduo trabajo al interior de las Naciones Unidas. Es importante referirse a este proceso ya que permite visibilizar el peso que ha ido tomando el tema de los derechos de las mujeres en el sistema de Naciones Unidas y consecuentemente en la agenda política internacional.

⁷⁶ Hasta julio de 2010, 98 países han ratificado la CEDAW; en América del Sur, Argentina, Brasil, Chile, Venezuela han ratificado con reservas.

En el año 1952 fue adoptada la Convención sobre los Derechos Políticos de la Mujer. Este tratado fue el primero de alcance mundial en el cual los Estados Partes contrajeron una obligación legal, relativa al ejercicio de los derechos políticos de sus ciudadanos y ciudadanas⁷⁷. En ese mismo año las Naciones Unidas proclamaron al 8 de marzo como el Día Internacional de la Mujer.

La Asamblea General aprobó en noviembre de 1967, la “Declaración sobre la eliminación de la discriminación contra la mujer”. Más adelante, en 1972, el Secretario General de las Naciones Unidas pidió a los Estados miembros, a través de la Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer, opiniones que permitieran elaborar el borrador de un posible instrumento internacional en materia de derechos humanos de la mujer.

Al año siguiente, el Consejo Económico y Social nombró un grupo de trabajo encargado de estudiar la posibilidad de elaborar una convención. La Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer inició en 1974, la redacción de una convención sobre la eliminación de la discriminación contra la mujer.

Las Naciones Unidas declararon a 1975 como el Año Internacional de la Mujer con el fin de llamar la atención a los gobiernos para que trabajaran sobre la eliminación de la discriminación en todos los ámbitos.

En 1977, la Comisión presentó ante la Asamblea General un proyecto de instrumento. La Asamblea General decidió entonces conformar a un grupo de trabajo especial para la revisión y redacción definitiva del documento.

Finalmente la Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer fue aprobada por la Asamblea General mediante Resolución 34/180 del 18 de diciembre de 1979.

4.2.2. Contenido

⁷⁷ MARTINEZ M., Op. Cit, p. 7.

La CEDAW contiene principios relativos a los derechos de las mujeres, internacionalmente aceptados, aplicables a todas las mujeres y en todas las esferas. La eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer es la norma jurídica fundamental de la Convención. Esta norma debe respetarse de diversas formas, y una de ellas es la formulación de un marco jurídico nacional que considere las diferencias entre los sexos. Un marco jurídico adecuado es esencial, sin embargo la Convención va más allá y compromete a los Estados Parte a tomar medidas que permitan a todas las mujeres ejercer sus derechos en igualdad de condiciones⁷⁸.

Según expertas en materia de derechos humanos de las mujeres, este instrumento internacional no demanda una neutralidad de género, es decir, un trato igualitario para hombres y mujeres, por el contrario, prohíbe cualquier práctica que perpetúe la desigualdad de las mujeres⁷⁹. La Convención pretende lograr que la legislación así como las políticas públicas en general, tengan un definido enfoque desigual, mientras las prácticas discriminatorias no sean erradicadas. Este propósito solo puede cumplirse impregnando el sistema jurídico, social y político de esta nueva forma de orientar la vida en común⁸⁰.

La Convención está compuesta de seis partes. Las primeras cuatro partes, que comprenden los artículos que van del 1 al 16, se refieren a los derechos sustantivos de la mujer y a las obligaciones adquiridas por los Estados Parte de la Convención. En la quinta parte se establece el Comité de la CEDAW como el mecanismo de protección y en la sexta parte se señala los alcances de este instrumento así como las formas de solución de controversias respecto de su interpretación.

En el artículo primero de la Convención se define la discriminación como:

...toda distinción, exclusión o restricción basada en el sexo que tenga por objeto menoscabar o anular el reconocimiento, goce o ejercicio por la mujer, independientemente de su estado civil, sobre la base de la igualdad entre el hombre y la mujer, de (sus) derechos humanos y libertades fundamentales en las esferas política, económica, social, cultural y civil o en cualquier otra esfera.

⁷⁸ Nations Unies, *Campagne mondiale pour les droits de l'homme. Discrimination à l'égard des femmes: la Convention et le Comité*. Fiche d'information No. 22, p. 4.

⁷⁹ IIDH, Op. Cit (2000), p. 36.

⁸⁰ ACOSTA V., Gladys, *La CEDAW y la Convención sobre los Derechos del Niño: elementos rectores en las estrategias internacionales de protección*. Discurso pronunciado en el Seminario Internacional: Nuestras niñas, derecho a la equidad desde la infancia. México D.F., agosto de 1998.

Esta definición permite entender las diferentes formas de discriminación de que son víctimas las mujeres. La discriminación es por lo tanto toda forma de distinción basada en el sexo que:

- intencionada o no intencionadamente sea desfavorable para la mujer,
- impida a la sociedad en su conjunto reconocer los derechos de la mujer en las esferas doméstica y pública,

o que:

- impida a la mujer ejercer los derechos humanos y libertades fundamentales de los que son titulares⁸¹.

En algunos países, la diferenciación jurídica, que elimina el derecho al voto de las mujeres constituye un acto discriminatorio y por ende una violación de los principios estipulados en la Convención. Sin embargo no toda distinción constituye discriminación.

Uno de los aspectos relevantes de esta Convención se refiere a la obligación de los Estados Parte de adoptar medidas para eliminar la discriminación, así como para eliminar los estereotipos en los papeles de mujeres y hombres. Los Estados Parte están comprometidos a reconocer la discriminación como un problema social sobre el que se debe tomar medidas correctivas, de tipo legislativo, judicial y administrativo.

En el Artículo 2 se establecen las obligaciones de los Estados Partes de construir una "*política encaminada a eliminar la discriminación contra la mujer*" en todos los ámbitos. Esto significa que los Estados Partes deben adoptar todas las medidas necesarias para respetar y hacer respetar el principio de la igualdad entre el hombre y la mujer, tanto en la Constitución como en los demás cuerpos normativos de la legislación nacional.

Sin embargo es importante tener en cuenta que esta obligación de los Estados se refiere también a la necesidad de incluir en la legislación, sanciones disuasorias contra la discriminación en contra de la mujer así como el establecimiento de un sistema para la presentación de quejas en los tribunales nacionales competentes⁸².

⁸¹ Naciones Unidas, Op.Cit, (1996). Pág. 9.

⁸² Artículo 2, literal c, de la CEDAW.

Los Estados Partes se comprometen, según lo estipulan los artículos 3 y 5 de la Convención, a tomar todas las medidas apropiadas, en las esferas política, social, económica, cultural y legislativa.

El artículo 7 se refiere a la igualdad en la vida política y pública a nivel nacional. Los Estados se comprometen en este artículo a garantizar a las mujeres el derecho a *"Votar en todas las elecciones y referéndums públicos y ser elegible"*, para cualquier cargo que sea objeto de una elección pública. Además los Estados deben asegurar la participación de la mujer en los procesos de formulación de políticas públicas y en todos los niveles de toma de decisiones tanto en instituciones estatales como en organizaciones no gubernamentales.

Por su parte el artículo 8 plantea la necesidad de garantizar a las mujeres la posibilidad de representar a su país a nivel internacional y de trabajar al interior de organismos internacionales.

En el artículo 9 se hace referencia a la ciudadanía de las mujeres y algunos de los derechos políticos que derivan de ella: *"Los Estados Partes otorgarán a las mujeres iguales derechos que a los hombres para adquirir, cambiar o conservar su nacionalidad"*; en el numeral 2 se establece que *"Los Estados Partes otorgarán a las mujeres los mismos derechos que al hombre con respecto a la nacionalidad de sus hijos"*.

La igualdad en la educación es el tema central del artículo 10, en el que se estipula que los Estados deberán tomar las medidas necesarias para eliminar la discriminación contra las mujeres en el ámbito de la educación ya que ésta constituye la vía idónea para modificar los patrones de conducta y los estereotipos que refuerzan la inequidad entre los sexos y así poner fin a la discriminación contra las mujeres.

El artículo 11 compromete a los Estados Partes a garantizar a las mujeres igualdad de derechos en el empleo. Establece el derecho al trabajo como derecho inalienable de todo ser humano, el derecho de las mujeres a las mismas oportunidades de empleo y a otras condiciones laborales como el derecho al ascenso, a la estabilidad en el empleo y a la formación profesional. En el literal d) se hace referencia al *"derecho a igual remuneración, inclusive*

prestaciones, y a igualdad de trato con respecto a un trabajo de igual valor". Más adelante se menciona el derecho de las mujeres a la seguridad social así como en el derecho a las vacaciones pagadas. Los Estados Partes deberán garantizar igualmente el derecho a la protección de la salud y a condiciones de seguridad en el lugar de trabajo.

En la segunda parte de este artículo, se hace énfasis en la necesidad de tomar medidas con el propósito de eliminar la discriminación por razones de matrimonio y maternidad: se prohíbe el despido por motivo de embarazo o licencia de maternidad o sobre la base del estado civil. Además los Estados Partes deben adoptar medidas que permitan a los padres combinar las obligaciones con la familia con las responsabilidades laborales, concediéndoles prestaciones como la licencia de maternidad remunerada, subsidios para el cuidado de los hijos y una protección especial de la salud durante el embarazo.

El artículo 12 centra su preocupación en la discriminación contra las mujeres en la esfera de la salud y establece que los Estados Partes deberán asegurar *"el acceso a servicios de atención médica, inclusive a los que se refieren a planificación de la familia"*.

En el numeral 2 del artículo 12 de la CEDAW, aclara que sin perjuicio de lo dicho en el primer párrafo de este artículo,

... los Estados Partes garantizarán a la mujer servicios apropiados en relación con el embarazo, el parto y periodo posterior al parto, proporcionando servicios gratuitos cuando fuera necesario y le asegurará una nutrición adecuada durante el embarazo y la lactancia.

El contenido del artículo 14 se refiere a la discriminación contra las mujeres rurales, quienes se encuentran en condiciones de mayor desventaja. La Convención compromete a los Estados Parte a tomar en cuenta los problemas particulares de las mujeres rurales y el importante papel que desempeña dentro de la economía familiar, reconociendo su trabajo en los diferentes ámbitos.

Los Estados Partes deberán actuar de manera que se elimine la discriminación contra la mujer en las zonas rurales y asegurar su participación,

en condiciones de igualdad entre hombres y mujeres, en el desarrollo rural y sus beneficios.

En la quinta parte de la Convención se establece el Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer como el mecanismo de seguimiento de los compromisos establecidos para los Estados Partes. En el siguiente acápite veremos con mayor detenimiento en qué consiste este mecanismo de protección de los derechos humanos de las mujeres.

4.2.3. El Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer

El artículo 17 del texto de la Convención establece la creación del Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer, con el fin de examinar los progresos realizados por los Estados Parte.

El Comité está compuesto por veintitrés expertas/os en los temas que abarca la Convención, designados por los Estados Partes para trabajar por un período de cuatro años, a título personal. Se procura seleccionar a los miembros/as a partir de un criterio de distribución geográfica equitativa que permita contar con la *“representación de las diferentes formas de civilización así como los principales sistemas jurídicos”*⁸³.

El Comité se encarga del seguimiento del cumplimiento de la Convención por parte de los Estados que la aprobaron y ratificaron. Su función principal consiste en examinar los informes presentados por los Estados Parte y realizar recomendaciones.

Se llevan a cabo dos sesiones de trabajo al año, en las que el Comité de la CEDAW analiza alrededor de tres informes iniciales durante la primera semana y seis informes periódicos en las últimas dos.

El informe es presentado por un representante del gobierno de cada país y los miembros del Comité proceden a hacer preguntas. En el caso de los informes periódicos, se preparan las preguntas antes de la sesión por un grupo de trabajo compuesto por cuatro integrantes del Comité. Las preguntas son

⁸³ Parte 5, Artículo 17, numeral 1 de la CEDAW.

enviadas a la Misión de ese país ante las Naciones Unidas para que sean contestadas durante la presentación de apertura.

Las integrantes del Comité elaboran un documento llamado en inglés "concluding comment" (Comentario Final) sobre cada país, en el que se resalta los progresos logrados y se plantea recomendaciones para mejorar las políticas públicas y programas de promoción, protección y difusión de los derechos humanos de las mujeres.

El Comité no dispone de mecanismos de reparación inmediatos en los casos de mujeres cuyos derechos han sido violados, sin embargo tiene la facultad de recomendar al Estado a tomar medidas adecuadas y oportunas para rectificar dicha situación.

Este aspecto se constituye en una de las principales desventajas de la CEDAW ya que no cuenta con una vía para presentar peticiones individuales⁸⁴, sin embargo veremos más adelante cómo el Comité podría en lo sucesivo atender dichos casos.

4.2.4. Elaboración de Informes

De acuerdo al Artículo 18 de la CEDAW, los Estados Parte están obligados a presentar un Informe sobre *"las medidas legislativas, judiciales, administrativas o de otra índole que hayan adoptado para hacer efectivas las disposiciones de la presente Convención"*.

El primer informe debe presentarse al año siguiente de la entrada en vigor de la CEDAW y posteriormente cada cuatro años o cuando el Comité así lo solicitare. *"El Comité se reunirá normalmente todos los años por un periodo que no exceda de dos semanas para revisar los informes que se presenten"*, según lo establece el artículo 20 de la Convención.

El procedimiento de rendir informes es el único procedimiento de monitoreo o de hacer cumplir la Convención, establecido por ésta.

Los Estados Parte deben elaborar sus Informes de acuerdo al formato que sugiere el Comité de la CEDAW. Dicho Informe ha sido elaborado tradicionalmente por los Ministerios de Relaciones Exteriores de cada país, sin embargo en el último tiempo la tendencia es que sean los mecanismos nacionales de la mujer, los que se encarguen de coordinar su elaboración en forma participativa con otras instancias gubernamentales.

El análisis que realiza el Comité sobre la situación de la mujer, parte del Informe de gobierno, sin embargo las organizaciones no gubernamentales pueden presentar información adicional en este proceso. La información complementaria que aportan las ONGs permitirán a las miembras del Comité tener una visión global y más precisa de los avances logrados y los obstáculos no superados por los Estados Parte.

Las ONGs tienen la responsabilidad de elaborar el Informe paralelo tomando en cuenta el informe anterior presentado por el gobierno así como informe que está por defenderse en la próxima sesión del Comité.

Para la elaboración del informe paralelo existen dos vías. Cada ONG tiene la facultad de elaborar un documento, particularmente si es especialista en un determinado tema. Sin embargo en América Latina, el último quinquenio particularmente, las ONGs han escogido coordinar la recolección de información y redacción del informe, con el propósito de que éste incluya distintos aspectos de la discriminación contra las mujeres y la forma en que el Estado hace frente a esta situación, sino que además logra que el informe paralelo tenga un mayor impacto en el Estado y en el Comité, principalmente por el consenso que un ejercicio de esta naturaleza implica⁸⁵.

4.2.5 Protocolo Facultativo de la CEDAW

El Protocolo es un instrumento jurídico adjunto a la CEDAW, cuyo objetivo es asegurar el ejercicio pleno y equitativo por parte de las mujeres de los derechos humanos y la adopción de acciones efectivas orientadas a prevenir las violaciones de estos derechos.

⁸⁴ A diferencia de la CEDAW, el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos, la Convención contra la Discriminación Racial y la Convención contra la Tortura, sí aceptan quejas individuales de personas cuyos derechos han sido violados por agentes de los Estados Partes.

El protocolo opcional de la CEDAW fue aprobado por la Asamblea General de las Naciones Unidas, el pasado 6 de octubre de 1999 y entró en vigencia en diciembre del 2000⁸⁶. Al ratificar el Protocolo, se reconocerá la competencia del Comité para la Eliminación de la Violencia contra la Mujer para recibir quejas y demandas, presentadas individual o grupalmente, cuando los gobiernos de los países signatarios violen los derechos reconocidos a las mujeres en la Convención, tal como ocurre con el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos o la Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación Racial. Los miembros del Comité podrán también solicitar investigaciones sobre violaciones sistemáticas en las que incurrieren los Estados Partes⁸⁷.

El primer borrador del Protocolo, conocido como el "borrador de Maastrich" fue adoptado en el Centro de Derechos Humanos en el año 1994, durante una reunión de expertos/as. Más adelante se dieron otros debates a nivel internacional hasta que en 1996, la Comisión de la Condición Jurídica y Social de la Mujer estableció el Grupo de Trabajo para coordinar la discusión y redacción del Protocolo Opcional.

La idea de elaborar el Protocolo surgió en la Conferencia de Viena, en la que se insistió en la necesidad de contar con mecanismos que permitan vigilar efectivamente el cumplimiento de los principios contenidos en la Convención.

Al reconocer la competencia del Comité para examinar y resolver comunicaciones de denuncia, se crean dos procedimientos que son el Procedimiento a partir de la recepción de comunicaciones individuales contra los Estados y el Procedimiento para la investigación de violaciones graves y sistemáticas de derechos humanos de las mujeres⁸⁸.

El único procedimiento que está actualmente disponible para vigilar el cumplimiento de la Convención, es la presentación de informes periódicos por

⁸⁵ FACIO Alda, *Cómo hacer informes paralelos a la CEDAW*. Nueva York, 2000, p. 4

⁸⁶ Hasta agosto del 2010, han ratificado 79 países el Protocolo.

⁸⁷ UNIFEM, *Separata Dos aniversarios para celebrar los derechos de niñas y mujeres*, Quito, 1999.

⁸⁸ Página Web del Caucus de Mujeres por una Justicia de Género.

parte de los países que han ratificado este instrumento, tal como se describe en el numeral anterior.

4.3 Los derechos de las mujeres en el sistema interamericano de los derechos humanos

En Sistema Interamericano de Derechos Humanos prevé mecanismos y procedimientos de promoción y protección de los derechos humanos, establecidos en la Carta de la Organización de los Estados Americano de 1948 y en otros instrumentos como la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre, la Convención Americana sobre Derechos Humanos y la Convención Americana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer, entre otros.

Los órganos y procedimientos de protección de los derechos humanos de la mujer son dos: la Comisión y la Corte Interamericanas de Derechos Humanos

4.3.1 Comisión Interamericana de Derechos Humanos-CIDH

La Comisión es una entidad autónoma de la Organización de Estados Americanos, cuyo mandato es promover entre los Estados Parte, el respeto de los derechos humanos consagrados en la Declaración. Está conformada por siete integrantes elegidos por el Consejo la OEA por un periodo de cuatro años.

Son tres la competencias de la CIDH establecidas en la Convención:

1. Examinar y resolver peticiones individuales contra Parte en la Convención Americana de Derechos Humanos, la Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer (art. 7 y 12), la Convención Interamericana sobre Desaparición Forzosa de Personas (artículo XIII) y la Convención Interamericana para Prevenir y Sancionar la Tortura (artículo 8) y contra Estados que no son Partes en las Convenciones citadas pero que son Miembros de la OEA.

2. Examinar y resolver comunicaciones estatales de conformidad con lo dispuesto en el artículo 45 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos.
3. Examinar la situación de los derechos humanos en el territorio de los Estados Miembros de la OEA y redactar informes por países o en relación a un tema específico en el continente.⁸⁹

La Comisión Interamericana de Derechos Humanos es un órgano de protección de los humanos que ha sido de enorme importancia en la región, sin embargo la situación de discriminación de género, que se refleja principalmente en las estadísticas sobre violencia contra las mujeres evidenció la necesidad de crear un instrumento específico de promoción y protección de los derechos de las mujeres.

Por tal motivo se elaboró y aprobó la Convención Interamericana para Prevenir, Sancionar y Erradicar la Violencia contra la Mujer, conocida como "Convención de Belém do Pará", en la séptima sesión de la plenaria de 9 de junio de 1994 y entró en vigor en marzo de 1995.

En 1990 la CIM convocó a la Consulta Interamericana sobre la Mujer y la Violencia. Esta reunión extraordinaria para tratar específicamente el tema de la violencia que afecta a la mujer.

En el año 1993 la Reunión Intergubernamental de Expertas para Considerar el Proyecto de la Convención Interamericana sobre la Mujer y la Violencia celebró dos sesiones (en abril y octubre) y logró sus objetivos con tanta minuciosidad y celeridad que la CIM pudo convocar a una Asamblea Extraordinaria de Delegadas en abril de 1994 para estudiar y adoptar la Convención para presentarla a la Asamblea General. Después de ser adoptada por el vigésimo cuarto período ordinario de sesiones de la Asamblea General de la OEA, que tuvo lugar en Belém do Pará, Brasil, en junio de 1994, varios gobiernos de los Estados miembros firmaron inmediatamente.

⁸⁹ Comisión Andina de Juristas, *Protección de los Derechos de la Mujer: Estándares Internacionales*. Lima, 2000, p. 235.

La Convención de Belém do Pará no sólo reconoce que la violencia contra la mujer constituye una violación de los derechos humanos, sino que la define en la esfera pública y privada. Hasta la fecha, 29 Estados miembros de la OEA miembros han adoptado y/o ratificado esta convención interamericana.

Mediante la Convención de Belém do Pará se faculta a la Comisión Interamericana de Mujeres ejercer un mayor control sobre los Informes presentados por los Estados Parte sobre las medidas adoptadas por cada gobierno con miras a prevenir, erradicar y sancionar la violencia.

Las peticiones se tramitan de acuerdo al procedimiento establecido en la Convención Americana sobre Derechos Humanos y el Reglamento de la CIDH.

Relatoría Especial sobre los Derechos de la Mujer

La Relatoría Especial sobre los Derechos la Mujer es uno de los mecanismos no convencionales creados por la Comisión Interamericana de Derechos Humanos, a partir de la recomendación de la Asamblea General de la OEA, contenida en la Resolución AG/RES. 1112 (XXI-0/91) sobre el "Fortalecimiento de la OEA en materia de Derechos Humanos".

Se redacta desde 1992 un Informe Anual que analiza el cumplimiento de los Estados miembros de la OEA de las obligaciones internacionales establecidos en los tratados regionales sobre derechos humanos, en lo relativo a los derechos de la mujer. En 1998 el Relator fue el Decano Claudio Grossman quien aplicó un cuestionario aprobado por la Comisión, que permitió evaluar el cumplimiento de los derechos humanos, desde una perspectiva de género.

4.3.2 Corte Interamericana de Derechos Humanos

La Corte es el único órgano de carácter jurisdiccional del sistema interamericano de derechos humanos. Las decisiones tomadas por la Corte son de obligatorio cumplimiento para los Estados Miembros de la OEA.

La Corte tiene principalmente dos competencias:

1. **Competencia consultiva:** El artículo 64 de la Convención de la Corte establece la competencia de este órgano para interpretar la Convención Americana sobre Derechos Humanos así como cualquier otro instrumento de protección de los derechos humanos del que sea parte un Estado Miembro de la OEA. Los Estados Miembros tienen la facultad de solicitar a la Corte emitir su opinión sobre la compatibilidad de la legislación interna y las disposiciones de los tratados del sistema interamericano. Esta competencia consultiva puede ser ejercida a solicitud de cualquiera de los órganos del sistema. Hasta la presente fecha la Corte ha emitido 16 opiniones consultivas.
2. **Competencia contenciosa:** La Corte conoce y decide sobre casos de presunta violación de los derechos humanos en el territorio de cualquiera de los Estados Miembros que reconozcan su competencia. Antes de hacer uso de la competencia contenciosa de la Corte se deben agotar todas las instancias de administración de justicia disponibles al interior de cada estado.

De acuerdo a lo señalado en el artículo 1 de la Convención de Belém do Pará, los Estados Partes en esta Convención y la Comisión Interamericana de Mujeres pueden solicitar a la Corte opiniones consultivas sobre la interpretación y aplicación de cualquiera de las disposiciones de este tratado.

4.3.3 Comisión Interamericana de Mujeres-CIM

La Comisión Interamericana de Mujeres, creada en febrero de 1928, es el organismo especializado, de carácter permanente, encargado del tema de la mujer dentro del Sistema Interamericano de Derechos Humanos. Actualmente todas las naciones independientes de las Américas hacen parte de la CIM.

La Comisión informa regularmente a la OEA y a los gobiernos de los Estados miembros sobre la condición civil, política, social, económica y cultural de la mujer en las Américas, sobre el progreso alcanzado en esos campos y sobre los problemas que requieren de especial preocupación y atención por parte de los Estados Miembros.

El mandato de la CIM, tal cual se estableció en 1947, estipula que: "*El desarrollo económico y social de nuestros países requiere, en ese esfuerzo, de la activa participación de mujeres capacitadas científica o técnicamente*". La creación de la CIM significó para las mujeres de los países americanos, la posibilidad de discutir el tema del sufragio femenino en los foros nacionales e internacionales en los siguientes 30 años, y contribuyó a la consecución del derecho al voto y el derecho a postularse para cargos públicos⁹⁰.

El artículo 10 de la Convención de Belém do Pará establece que los Estados Partes están obligados a incluir en sus reportes nacionales ante la Comisión Interamericana de Mujeres, información sobre las medidas adoptadas para prevenir y erradicar la violencia contra la mujer.

4.4 Otros mecanismos de protección

El tema de la discriminación sexual ha sido ampliamente tratado en el derecho internacional. Se han producido importantes documentos sobre la materia como la *Convención sobre los derechos políticos de la mujer* y la *Declaración sobre la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer*.

Como ya se dijo anteriormente el documento más completo en materia de derechos de las mujeres es la *Convención sobre la eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer*, sin embargo existen otros instrumentos y mecanismos de protección de los derechos humanos que brindan alternativas a las mujeres y niñas, que no podemos dejar de mencionar.

Uno de ellos es el Sistema Europeo de Protección de los Derechos Humanos funciona sobre la base de las disposiciones del Convenio Europeo para la Protección de los Derechos Humanos y las Libertades Fundamentales (1950), sus doce protocolos adicionales y la Carta Social de Europa. Este es el sistema más antiguo y que por lo mismo ha servido de modelo para la conformación y funcionamiento de otros sistemas regionales.

⁹⁰ Organización de los Estados Americanos, OAS, en <http://portal.oas.org/Portal/Topic/Comisi%C3%B3nInteramericanadeMujeres/AcercadelaCIM/tabid/622/Default.aspx>

Originalmente estuvo conformado por la Comisión Europea de Derechos Humanos y la Corte Europea de Derechos Humanos. En la actualidad sólo existe el Tribunal Europeo de Derechos Humanos con sede en Estrasburgo, Francia⁹¹.

La Corte Penal Internacional - CPI

“En los años 50 se encargó por primera vez a la Comisión de Derecho Internacional la preparación de un proyecto de Estatuto para la creación de la Corte Penal Internacional, que se vio paralizado por la Guerra Fría”⁹². Algunas décadas más tarde se intenta darle vida a este proceso, sin embargo es únicamente en 1995 que el Comité Preparatorio se propone discutir el Proyecto.

Desde febrero de 1997, las activistas por los derechos de la mujer se sumaron a la campaña de las Naciones Unidas para establecer una Corte Penal Internacional de carácter permanente. Finalmente, en el año 1998 tuvo lugar la Conferencia Diplomática en Roma, en la que se aprobó el Estatuto de la Corte Penal Internacional.

Se pretende hacer de la CPI una instancia internacional de administración de justicia, vinculada al Sistema de Naciones Unidas, cuyo propósito fundamental consiste en juzgar a personas naturales mayores de 18 años, por delitos de trascendencia internacional como el genocidio, los crímenes de lesa humanidad, de guerra y de agresión.

La instauración de una instancia de administración de justicia de carácter internacional significa para las mujeres, contar con un mecanismo de vigilancia o de fiscalización de la violación de sus derechos humanos ya que en ella se juzgarán crímenes de violencia sexual y de género, incluyendo la violación, la esclavitud sexual, prostitución y esterilización forzosa.

Es importante subrayar que la creación de la CPI permitirá implementar los objetivos y acciones establecidas en las doce esferas de preocupación de la Plataforma de Acción de Beijing, ya que este documento no cuenta con

⁹¹ IIDH, Op.cit (2000), p. 231.

⁹² CONAMU, Folleto informativo “Los derechos de las mujeres no son opcionales”. Quito, 2000.

mecanismos propios de seguimiento y vigilancia de los compromisos realizados por los Estados que la suscribieron.

Uno de los mayores logros del movimiento internacional de mujeres, liderado por el Caucus de Mujeres por una Justicia de Género, constituye la incorporación del término género en el Estatuto de la Corte Penal. El Estatuto codifica formalmente los delitos de género de violencia sexual contra las mujeres, que han sido tradicionalmente cuestionados por la comunidad internacional.

CAPITULO V

DERECHOS DE LA NIÑEZ DESDE LA PERSPECTIVA DE GÉNERO

5.1 Entendiendo la perspectiva de género

La palabra feminismo proviene del vocablo francés *féminisme*, establecido a inicios del siglo XIX, para referirse a la corriente de reivindicación de los derechos de la mujer. Hace referencia a la modificación de conductas y discursos orientados a subordinar a la mujer, entendiendo la importancia del desarrollo de todas sus potencialidades⁹³ y alcanzar una nueva organización social basada en el respeto, igualdad, corresponsabilidad y solidaridad entre sus miembros.

El feminismo alude también al movimiento social; constituye un planteamiento político para el cambio. Es una corriente de pensamiento originada en los años 70, por la defensa de la igualdad de derechos y oportunidades entre mujeres y hombres, que *“plantea una forma diferente de entender el mundo, las relaciones de poder, las estructuras sociales y las relaciones entre los sexos.”*⁹⁴ Desde esta corriente de pensamiento, las teóricas feministas desarrollaron el concepto de género; en inglés el término *gender* (género) tiene una acepción que hace referencia directa a los géneros (masculino y femenino), se lo adoptó a pesar de que no existe un significado exacto en castellano.⁹⁵

*Los movimientos feministas contemporáneos desarrollaron una crítica sustancial a la noción de feminidad y produjeron una ampliación de espacios de libertad. Surgieron un sinnúmero de acciones individuales autónomas, muchas de ellas catalogadas de rebeldes, no necesariamente vinculadas conceptualmente a la teoría feminista, pero sí profundamente cuestionadoras de ese orden construido históricamente por un poder masculino que asignaba a las mujeres una función social que las mantuviera lejos de los espacios de decisión, principalmente de la vida política. Esta es la razón por la cual el sufragio universal se convierte en la reivindicación más importante en la transición del siglo XIX al siglo XX. No se puede entender al movimiento sufragista como el mero acceso al voto para las mujeres. Lo importante era convertirse en ciudadanas, para lo cual el derecho al voto se constituía en el valor simbólico por excelencia.*⁹⁶

Para desarrollar el presente capítulo, y explicar de mejor manera la perspectiva de género, es necesario referirse a la definición más común de **género**; es aquella que lo ubica como el *“conjunto de características sociales,*

⁹³ Glosario de términos sobre género. Centro Nacional para el Desarrollo de la Mujer y la Familia / Glosario de género y salud. USAID) Glosario de Género y Derechos Humanos.

⁹⁴ ACSUR-Las Segovias, *Género en la Cooperación al Desarrollo: una mirada a la desigualdad*, 2006.

⁹⁵ UPS - CONAMU, *Op. Cit.*, p. 97.

⁹⁶ ACOSTA, Gladys, *Derechos de las mujeres, derechos de la infancia: renovando la ciudadanía*. s/f.

culturales, políticas, psicológicas, jurídicas, económicas, asignadas al sexo diferencialmente, de acuerdo a cada sociedad y cultura'⁹⁷, lo que determina las valoraciones de los roles de hombres y mujeres.⁹⁸ Se refiere a la construcción social de las relaciones entre hombres y mujeres, aprendidas mediante el proceso de socialización y que, por lo tanto, se recrean permanentemente.

El género se distingue del **sexo**, en tanto este último se refiere a “...las características físicas, biológicas, anatómicas y fisiológicas de los seres humanos, que los definen como macho y hembra. Se reconoce a partir de datos corporales genitales; el sexo es una construcción natural, con la que se nace”⁹⁹.

Al hacer un análisis de la situación de mujeres y hombres, la **perspectiva de género** permite poner en evidencia las desigualdades en todos los ámbitos, mediante el uso de métodos de levantamiento y lectura de la información sobre género o sobre las actividades que realizan hombres y mujeres; examina las relaciones que se construyen entre mujeres y hombres, así como los roles y actividades que realizan unas y otros.¹⁰⁰ Se revisan las políticas públicas neutrales al género y por tanto, los efectos diferenciados en mujeres y hombres en su diversidad.

*El enfoque de género (o perspectiva de género) constituye una perspectiva teórico-metodológica que supone una forma particular de analizar la realidad y obtener diagnósticos sobre la situación de hombres y mujeres, diseñar nuevas intervenciones e implementarlas, y evaluar y dimensionar sus resultados e impactos.*¹⁰¹

De igual forma explicaremos otras definiciones que están indisolublemente ligadas al concepto género como categoría de análisis, que se incorpora a la comprensión de los derechos humanos, desde esta perspectiva.

La discriminación es el trato desfavorable dado a una persona, en base a su pertenencia a un determinado grupo, desconociendo sus capacidades personales. La CEDAW explica este concepto, de la siguiente manera:

⁹⁷ Food and Agriculture Organization (FAO), Unidad Regional de Asistencia Técnica, Plan de Acción Forestal para Guatemala, Proyecto GCP/GUA/007/NET. 1996.

⁹⁸ Ibid, s/n.

⁹⁹ Ibid, s/n.

¹⁰⁰ Paquete de Herramientas para la Capacitación en Género, Módulo 4: Herramientas del Análisis de Género. World Vision, p. 90.

¹⁰¹ CEPAL, Manual de uso del Observatorio de Igualdad de Género de América Latina y el Caribe, Santiago de Chile, mayo 2010.

*... la expresión "**discriminación contra la mujer**" denotará toda distinción, exclusión o restricción basada en el sexo que tenga por objeto o resultado menoscabar o anular el reconocimiento, goce o ejercicio por la mujer, independientemente de su estado civil, sobre la base de la igualdad del hombre y la mujer, de los derechos humanos y las libertades fundamentales en las esferas política, económica, social, cultural y civil o en cualquier otra esfera."* (Art. 1 de la CEDAW)

El concepto de **estereotipo** es fundamental para entender las diferentes formas de discriminación. Se refiere a un modelo de conducta social basado en opiniones preconcebidas, que adjudican valores y conductas a las personas en función de su grupo de pertenencia (sexo, raza, edad, etnia, salud, etc.). Un estereotipo sexual es una idea que se fija y perpetúa con respecto a las características que presuponemos propias de uno u otro sexo. Los estereotipos se elaboran y se refuerzan en el continuo proceso de aprendizaje, por ejemplo, mediante refranes, canciones, cuentos, anuncios publicitarios, el discurso político, la cultura, las costumbres, la educación, etc.¹⁰². Los roles de género, son esos comportamientos, actitudes y valores sociales establecidos para cada uno de los géneros, producto de los estereotipos.

La **igualdad de género** surge de la incorporación del género como categoría de análisis, en el desarrollo del Derecho Internacional de los Derechos Humanos. Implica que todas las personas diversas son libres para desarrollar sus capacidades personales y para la toma de decisiones; sin que influyan las valoraciones diferenciadas por los roles tradicionales. Se valoran y potencian por igual, las distintas conductas, aspiraciones y necesidades de mujeres y hombres, y su participación en todos los ámbitos de la vida. Para el feminismo, la igualdad implica la eliminación del hombre como referente del ser humano.

Para entender cabalmente lo que implica la igualdad de género, es necesario manejar los conceptos de **igualdad de jure e igualdad de facto**. La **igualdad de jure**, se refiere a la igualdad de mujeres y hombres mediante la adopción de medidas legislativas; esta es la igualdad de derecho (*de jure*). Facio y Fries, señalan que *"La igualdad ante la ley sería un derecho innecesario si la diversidad no existiera."*; más adelante, reconocen que *"...la diversidad entre todos los seres humanos es lo que llevó a la necesidad de establecer en la Declaración Universal de Derechos*

¹⁰² ACSUR-Las Segovias. Género y Desarrollo, Cuestiones Esenciales sobre Género 01. Conceptos Básicos, Le Monde selon les femmes • Edición y traducción de ACSUR-Las Segovias, 2006.

*Humanos el artículo primero.*¹⁰³ La **igualdad de hecho (de facto)**, se refiere a la paridad real y efectiva entre hombres y mujeres, en la práctica, en la vida cotidiana; en este sentido, la implementación de leyes en favor de la igualdad, deben ir acompañadas de otras medidas que permitan modificar las costumbres y estructuras de desigualdad.

Si bien la igualdad guarda estrecha relación con la **equidad**, además de reconocer el derecho a la igualdad de oportunidades, busca lograr justicia: es decir, dar a cada cual lo que le corresponde, sobre la base del reconocimiento y valoración de la diversidad.

De acuerdo a la UNESCO, la **equidad de género** significa dar un trato diferenciado a mujeres y hombres para *“compensar el desequilibrio histórico y social que impide a las mujeres participar activamente, y de la misma manera que los hombres, en el desarrollo de sus sociedades”*.¹⁰⁴

Las **medidas de acciones positiva** permiten corregir esos desequilibrios; la aplicación de estas políticas, es una estrategia orientada a establecer la igualdad de oportunidades en el “punto de partida”, con el objeto de contrarrestar o corregir las discriminaciones producto de la valoración de las diferencias; por ejemplo en el acceso a puestos de decisión, uso de la licencia por maternidad o paternidad, promoción laboral, prestaciones sociales, crédito, capacitación.

La igualdad jurídica y la especificidad de los derechos fundamentan en gran parte la adopción de medidas de discriminación positiva, es decir que favorezcan a un determinado grupo que se encuentra en una situación de desventaja. Acción positiva e igualdad son dos conceptos que guardan estrecha relación entre sí.

De acuerdo a Raquel Osborne (1995) el término “medidas de acción positiva” tiene origen en Estados Unidos donde las acciones afirmativas se aplican en el ámbito laboral, para incorporar al mercado de trabajo a grupos minoritarios. En Europa, la discriminación positiva constituye un instrumento

¹⁰³ American University, Washington College of Law, Género y derecho, Alda Facio y Lorena Fries, editoras., Santiago de Chile, 1999, p. 215.

¹⁰⁴ Id.

que desarrolla el principio de la igualdad de oportunidades por medio de medidas que permiten hacer correctivos en aquellas áreas en que las actitudes sociales, los comportamientos, las estructuras o los prejuicios suponen una traba para el logro de la igualdad. *"No se deben confundir con medidas proteccionistas que han comportado mayores discriminaciones hacia la mujer"*¹⁰⁵.

Con todos los elementos que brinda la teoría social de género, se incorpora a los Derechos Humanos, el enfoque de género, reforzando así la reivindicación y protección de los derechos de las mujeres. Se pone en evidencia que los instrumentos internacionales referidos a los derechos humanos, no contemplaban las necesidades específicas de las mujeres; por lo tanto, era necesario mirar la realidad con los "lentes del género".

5.2 Los derechos de la niñez y la adolescencia desde una perspectiva de género

El concepto de género, plantea la especificidad de las relaciones socialmente construidas entre los dos sexos. Como se señala anteriormente, género se refiere a *"...la dicotomía sexual que es impuesta socialmente a través de roles y estereotipos que hacen aparecer a los sexos como diametralmente opuestos"*¹⁰⁶. Sabemos entonces que el género es una construcción cultural que asigna roles a hombres y mujeres, a partir de sus respectivas características biológicas, desde el nacimiento.

De acuerdo a esta construcción social, hombres y mujeres aprendemos a comportarnos de distinta manera. Se nos enseña, desde muy temprana edad, a cumplir roles específicos; a asumir cierto tipo de necesidades como propias de nuestro sexo, y a guiar nuestro comportamiento según los deberes y obligaciones que se derivan de esos roles. La asignación de los roles de género, determinan las actividades sociales y económicas que se espera que hombres y mujeres realicen.

El género es una categoría social y cultural construida y si hacemos un análisis desde este enfoque, podemos ver que tanto las políticas como las leyes han sido pensadas a partir del hombre, no han sido neutrales, por el

¹⁰⁵ LEON, Magdalena y Carmen Diana Deere, *De la neutralidad de género a la acción positiva en el acceso a la mujer a la tierra en América Latina*, citado en el discurso "Género y Derechos a la tierra", pronunciado en el Seminario Acción Positiva y Mecanismos Gubernamentales realizado en Quito en mayo de 1999.

¹⁰⁶ FACIO MONTEJO, Alda. *Cuando el género suena cambios trae*. San José, C.R., ILANUD, 1992. p. 58.

contrario, han privilegiado al género masculino. Las necesidades de las mujeres se han determinado a partir de las necesidades del hombre. Lo propio ha ocurrido con respecto de la niñez, los diferentes grupos étnicos, las personas con discapacidades, quienes tienen opciones sexuales diferentes, entre otros.

Esta realidad inequitativa se traduce también en la creación y desarrollo de diversas instituciones patriarcales, en las que se reproducen los estereotipos y se perpetúa al hombre, y a todo lo masculino, como el referente del ser humano, *“la familia patriarcal, la maternidad forzada, la educación androcéntrica, la historia robada, la heterosexualidad obligatoria”*¹⁰⁷.

El género, en tanto categoría de análisis, nos permite mirar la situación de las mujeres en relación a la de los hombres e identificar diferencias muy marcadas y desventajosas para las primeras. Las mujeres son víctimas de discriminación por el hecho de ser mujeres, por lo tanto no tienen acceso a las mismas oportunidades y cuando lo tienen, las condiciones no son las mismas.

Las niñas sufren de una discriminación doble, por su condición de género y por su condición etarea; aquellas que son pobres, indígenas o que sufren alguna discapacidad, se encuentran en una posición de mayor desventaja frente a otras niñas, a los niños, a las mujeres y a los hombres. Las niñas al igual que las mujeres viven realidades distintas y por lo tanto tienen necesidades distintas a las de los hombres y los niños. La igualdad se refiere entonces a su condición de sujetos y sujetas de derechos más no a sus características biológicas. La especificidad da cuenta de la diversidad dentro del universo humano.

Los instrumentos internacionales de protección de los derechos humanos consagran la igualdad como uno de los principios fundamentales para el efectivo goce de los derechos humanos. En esta tesina me refiero a los principales elementos que refuerzan y complementan ambas convenciones.

¹⁰⁷ FACIO, Op. cit, p. 79.

5.3 Cedaw y CDN: convenciones complementarias para lograr la igualdad de género

La importancia, y necesidad, de construir discursos, diseñar e implementar políticas y programas públicos y formular las diferentes agendas sociales, específicas de los movimientos de defensa y promoción de los derechos de la infancia y la adolescencia y de los derechos de las mujeres, desde una perspectiva de género, se explica en el concepto de género en sí mismo.

En este trabajo se hace énfasis en que los roles de género responden al proceso de socialización que vivimos desde la infancia: lo que aprendemos al interior de la familia y en la comunidad; las reglas de juego que fija el Estado; las dinámicas, relaciones y valores que caracterizan a la comunidad; la escuela; la relación con nuestros pares, mujeres y hombres. Aprendemos a construir una percepción muy particular del mundo y de nosotros/as mismos/as y aceptamos la valoración social atribuida a los roles de mujeres y hombres. Las niñas aprenden cuál es su papel dentro de la sociedad, aprenden a no intervenir en ciertos asuntos y se les niega —explícita o implícitamente - el derecho a desarrollar sus potencialidades, a partir de sus realidades y necesidades específicas.

La sociedad y sus instituciones (escuela, iglesia, familia, Estado), han sido construidas desde una visión patriarcal y adultocéntrica, los hombres adultos son el referente de lo humano; en esa medida, las niñas están constantemente expuestas a diversas formas de discriminación. *“El hecho de nacer niña por lo general implica una condición de desventaja, una posición de inequidad sistemática frente al otro sexo y en ese sentido es estructural.”*¹⁰⁸

En un país marcado por la pobreza, las niñas y los niños, son más vulnerables y son igualmente excluidos; sabemos que son altas las probabilidades de que se frene su desarrollo, si no logramos diseñar políticas que garanticen su derecho a acceder a la educación, la salud, al esparcimiento y el respeto a su integridad física y emocional, desde una perspectiva que toma en cuenta su condición y situación específica.

¹⁰⁸ Fundación Observatorio Social-UNICEF Ecuador, *El enfoque de género y los derechos de niños, niñas y adolescentes en Ecuador*, Rocío Rosero Garcés y Cecilia Valdivieso Vega. Quito, abril de 2003, p. 3.

La urgencia de incorporar la perspectiva de género en todos los niveles de toma de decisiones y de formulación de las políticas orientadas a la protección y promoción de los derechos de la infancia y adolescencia, radica en la posibilidad de construir equidad desde la infancia y romper la espiral ascendente de discriminación hacia las mujeres.

En los primeros capítulos de este trabajo, se describe la evolución del derecho internacional de los derechos humanos, que ha significado un proceso de especialización, en términos de protección de nuevos sujetos de derechos, siendo ejemplo de ello, la aprobación y ratificación de la CEDAW y la CDN.

La CDN, el instrumento legal internacional más importante en materia de derechos de la infancia y adolescencia, señala en su artículo 2 sobre la no discriminación, la obligación de respetar y hacer respetar los derechos de los niños sin distinción de raza, color, sexo, idioma, religión, nacionalidad, entre otros.

La Convención del Niño conjuga cuatro principios fundamentales para el ejercicio pleno de los derechos por parte de los niños, niñas y adolescentes: la no discriminación; el interés superior del/a niño/a; el derecho a la vida, la supervivencia y el desarrollo; y el punto de vista del/a niño/a. La garantía de estos principios es responsabilidad de los Estados Parte, a través de la formulación de mecanismos institucionales y jurídicos adecuados.

Por su parte, la CEDAW define con claridad, y de una manera abarcativa, qué se entiende por discriminación:

... denotará toda distinción, exclusión o restricción basada en el sexo que tenga por objeto o por resultado menoscabar o anular el reconocimiento, goce o ejercicio por la mujer, independientemente de su estado civil, sobre la base de la igualdad del hombre y la mujer, de los derechos humanos y las libertades fundamentales en las esferas política, económica, social, cultural y civil o en cualquier otra esfera.¹⁰⁹

Ambas Convenciones, la CEDAW y la CDN, se complementan y refuerza mutuamente, constituyéndose en el marco legal privilegiado para desarrollar políticas, así como herramientas conceptuales y metodológicas, para promover y proteger los derechos fundamentales de las niñas y las

¹⁰⁹ Artículo 1 de la CEDAW.

mujeres y, a la par, eliminar toda forma de discriminación y construir una sociedad basada en la igualdad¹¹⁰.

5.3.1 Mujeres y niños y niñas: sujetos de derechos

Tanto la CEDAW como la CDN, hacen un aporte sustancial para el reconocimiento de las mujeres y a los niños y niñas, con derechos y obligaciones como tales, no invisibilizados en el “núcleo familiar”; borrando, en el plano del derecho al menos, la figura de la autoridad paterna o marital que toma decisiones por el/la otro/a.

Acosta afirma que *“Esta individualización de los derechos, crucial en ambas Convenciones, no resta derechos a nadie, todo lo contrario, lo que se propone es la recuperación de un equilibrio perdido por el irrespeto de derechos.”*¹¹¹ Se apunta a lograr cambios culturales profundos, a nivel de la familia, la comunidad y la sociedad en general, para desechar actitudes, comportamientos y percepciones discriminatorias, desvalorizantes y que anulen la individualidad de cada persona.

7.3. Universalidad-diversidad

Los conceptos de universalidad y diversidad están presentes en ambas convenciones; por una parte, se reconoce se establece con total claridad la aplicación de la universalidad de las normas de derechos humanos, sin que ello implique desaparecer, negar o cegarse ante la diversidad cultural de todos los sujetos de derechos.

La CDN y la CEDAW subrayan el principio y derecho a la no-discriminación, por tanto, al ejercicio pleno de los derechos de mujeres, niños, niñas y adolescentes independientemente de sus circunstancias y realidades particulares.

7.4. Derechos de los niños y de los adolescentes en la toma de decisiones personales

También debemos mencionar que existe una unidad entre los derechos individuales, los que corresponden a la familia, y aquellos de la comunidad. No se puede argumentar, de manera simplista, a favor de un derecho colectivo en detrimento de un derecho individual. En esta perspectiva, ambas Convenciones proponen un modelo de organización y funcionamiento de las instituciones sociales que respeten la individualidad de sus integrantes. Por esa razón, en ambos casos, estos instrumentos internacionales suscitan resquemores ante quienes niegan la transformación social y preconizan el mantenimiento de formas de poder y opresión en contra de las mujeres y los niños (sobre todo respecto de las niñas). Por eso es muy importante, sobre todo para los adolescentes, resguardar su derecho a la libertad de opción, a tomar decisiones sobre su educación y su matrimonio (para lo cual es fundamental elevar el límite de la edad legal para casarse), así como obtener los elementos de información que les permita decidir sobre su salud reproductiva, así como el derecho a expresar consentimiento expreso respecto de su voluntad para mantener relaciones sexuales.

7.5. Responsabilidades familiares compartidas

Es necesario superar la visión de las mujeres como catalizadoras o instrumentos de realización de los derechos de los niños para poder entender

¹¹⁰ Comité de los Derechos del Niño. New York. Enero 1995.

¹¹¹

la confluencia entre los derechos contenidos en la CEDAW y la CDN. Las sociedades tradicionalistas prefieren ver a las mujeres exclusivamente en su rol de madres para no cuestionar el sistema de poder que se esconde detrás de las reglas de funcionamiento de la familia, negando a las mujeres la participación en igualdad con los hombres en la vida de la comunidad y de la sociedad en general. En ese sentido, ambas Convenciones insisten en la necesidad de compartir responsabilidades dentro de la familia por parte del padre y la madre para evitar tanto el autoritarismo paterno como el hecho de que las mujeres vean disminuidas sus posibilidades de desarrollo como personas en todos los campos de la vida social (Recomendación General CEDAW # 21). Las responsabilidades familiares compartidas respetando a cada una de las personas de la familia aseguran que el “interés superior del niño” pueda ser aplicado en cada circunstancia.

5.3.2 Ciclo de vida y género: factores de especificación de derechos

La CDN brinda el marco normativo de protección de los derechos de las personas menores de 18 años: niñas, niños y adolescentes; la CEDAW, alude a las especificidades de las mujeres. Desde la perspectiva de género, se hace fundamental recuperar el enfoque de ciclo de vida, como un elemento que articula estas dos convenciones.

Se evidencia *“la especificación de derechos a los seres humanos nacidos mujeres afectados por discriminaciones en razón de su sexo y a aquellos menores de 18 años.”*¹¹²; lo que implica el ejercicio de derechos específicos para las niñas y adolescentes.

El enfoque de ciclo de vida, centra su atención en la condición particular de las niñas y adolescentes, en tanto la discriminación que viven, podría marcar el disfrute pleno de sus derechos cuando adultas; las políticas públicas, así como el marco jurídico nacional, contruidos considerando las especificidades de niños, niñas y adolescentes, podrían constituirse en la estrategia clave para romper un círculo de discriminación y violencia. El empoderamiento de las mujeres adultas, puede lograrse si se trabaja en el autoestima de las niñas y adolescentes, y tomar en cuenta todas las diversidades. Las problemáticas y asuntos de los niños y los adolescentes no pueden ni deben ser tratados, exclusivamente, desde la visión del mundo adulto.

El movimiento feminista y de mujeres ha hecho valiosos aportes a las ciencias sociales, y de manera particular al desarrollo de los derechos humanos en las últimas décadas, sin embargo, la cultura y las instituciones

¹¹² ACOSTA Gladys, Op. Cit.

sociales están todavía impregnadas de distintas formas de discriminación y desigualdades. *“Desde este punto de vista, es importante reconocer y enfatizar la naturaleza complementaria e interdependiente de la Convención sobre los Derechos del Niño y la Convención sobre la Eliminación de todas las formas de Discriminación contra la Mujer.”*¹¹³

Estamos hablando entonces de construir la equidad desde la infancia, replanteando las relaciones de género entre niños y niñas, con sus pares y frente al mundo adulto. En este sentido, tenemos que diferenciar también las situaciones específicas que viven las niñas, desde su nacimiento hasta llegar a la mayoría de edad, para brindar una respuesta adecuada para la garantía de sus derechos. La formulación de estrategias y de políticas públicas debe, por lo tanto, tener en cuenta las diferencias de edades a la hora de enfrentar las necesidades de la infancia y la adolescencia.

El marco conceptual ideal para la construcción de la equidad, lo constituye el artículo 2 de la CEDAW: la discriminación impide el ejercicio igualitario de los derechos entre hombres y mujeres, planteando respuestas en todos los órdenes de la vida, orientándose a la transformación de las relaciones de poder desiguales, los patrones de conducta que reproducen la discriminación, desvalorización y exclusión de los grupos que se encuentran en situaciones de mayor vulnerabilidad. En este sentido, el enfoque de género es una herramienta de análisis, así como un eje fundamental, a incorporarse en otras normas internacionales de derechos humanos como la CDN.

Es igualmente importante señalar que el enfoque de ciclo de vida está presente en la CEDAW, aunque no de manera explícita; una lectura a profundidad permite constatar que todos los artículos son aplicables a mujeres de todas las edades, considerando las particularidades de cada etapa.

Complementan los planteamientos de la CDN y la CEDAW, otros instrumentos internacionales, tales como la Plataforma de Acción de Beijing y el Informe de la Conferencia Internacional sobre la Población y el Desarrollo de El Cairo, que hacen referencias explícitas a la situación de las niñas y adolescentes. *“Ambas conferencias contribuyeron a posicionar el tema, a través de los Planes y Plataformas de Acción a nivel internacional, que comprometen a los Gobiernos a incluir la*

¹¹³ ACOSTA, G., Op. Cit, p. 7.

*variable edad en el tema de género.*¹¹⁴

En relación con las problemáticas sobre infancia y juventud, la Plataforma de Acción de Beijing propone que *“... los gobiernos deben promover una política activa y manifiesta en el sentido de incorporar una perspectiva de género en todas las políticas y programas de forma que antes de adoptar cualquier decisión se analice de qué forma afectará a la niña y al niño, respectivamente”*¹¹⁵.

Como se señala anteriormente, la situación de las mujeres ha sido durante siglos y continúa siendo, desventajosa. Las mujeres y las niñas sufren de discriminación en los ámbitos público y privado. En el campo laboral, las mujeres y las adolescentes no acceden a los mismos trabajos ni perciben iguales ingresos a pesar de tener una preparación igual y en muchos casos superior a la de los hombres. En cuanto a la educación, si bien las estadísticas han variado en los últimos años, las niñas se ven obligadas a dejar la escuela a temprana edad para atender las tareas domésticas e incluso una parte del trabajo productivo.

En estas áreas las mujeres no gozan de las mismas oportunidades por el hecho de ser mujeres, y por lo tanto los gobiernos deben preocuparse por tomar medidas que permitan a hombres y mujeres competir en condiciones de igualdad, reconociendo sus particularidades y diferencias.

En un primer momento de la lucha de las mujeres por la igualdad la estrategia consistió en demandar la abolición de leyes con un sesgo sexista. Se trataba de que las leyes se formularan y aplicaran sin ningún tipo de consideración por el sexo de las personas. Con el tiempo, esta estrategia de las restricciones que las leyes imponen a las mujeres, no condujo a una igualdad sustantiva entre hombres y mujeres¹¹⁶.

En un segundo momento, la estrategia consistió en solicitar la formulación de leyes que expresamente combatieran y prohibieran la

¹¹⁴ Fundación Observatorio Social UNICEF-Ecuador, Op. Cit, p. 6.

¹¹⁵ Plataforma de Acción de Beijing, Capítulo La Niña, párrafo 273.

¹¹⁶ LARA, Silvia, "Feminismo y cambio social: caso de las mujeres dirigentes en la lucha por la vivienda en Costa Rica". San José, Universidad de Costa Rica, 1994, pág. 42, citado por Rosalía Camacho, et. al., en *Las cuotas mínimas de participación de las mujeres: un mecanismo de acción afirmativa*. San José, Centro Nacional para el Desarrollo de la Mujer y la Familia, 1997, p. 60.

discriminación; incorporar el principio de igualdad en las cartas constitucionales no ha sido suficiente.

Era necesario cambiar la estrategia y la actitud frente a la discriminación y el concepto de igualdad, y era también imperativo adoptar medidas especiales que aseguren en la práctica, la igualdad de oportunidades.

Las medidas de discriminación positiva son herramientas de carácter temporal, que se aplican únicamente mientras las brechas de género existen. Pretenden cambiar discriminaciones indirectas que son el resultado de sistemas sociales discriminatorios.

La estrategia llamada acción afirmativa o positiva es revolucionaria porque pone en evidencia que la igualdad consagrada en la Constitución y en los instrumentos internacionales de derechos humanos no es suficiente para asegurar la igualdad entre hombres y mujeres. Esta estrategia reconoce que las situaciones de discriminación contra las mujeres no van a cambiar con el paso del tiempo en forma natural.

Las acciones afirmativas se aplican en distintos ámbitos y pretenden abrir espacios que tradicional y sistemáticamente les han sido cerrados a las mujeres.

Diversos instrumentos internacionales de derechos humanos manifiestan expresamente la necesidad de adoptar medidas de acción positiva. La Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer se refiere en el artículo 4 a las medidas de acción positiva y establece lo siguiente:

1. La adopción por los Estados Partes de medidas especiales de carácter temporal encaminadas a acelerar la igualdad de facto entre el hombre y la mujer no se considerará discriminación en la forma definida en la presente Convención, pero de ningún modo entrañará, como consecuencia, el mantenimiento de normas desiguales o separadas; estas medidas cesarán cuando se hayan alcanzado los objetos de igualdad, de oportunidad y de trato.

2. La adopción por los Estados Partes de medidas especiales, incluso las contenidas en la presente Convención, encaminadas a proteger la maternidad, no se considerarán discriminatorias.

La Conferencia Mundial de Nairobi celebrada en 1985, en las Estrategias Orientadas hacia el futuro para el Adelanto de la Mujer (párrafos 86 al 91) y en el Programa de Acción Regional para las Mujeres de América Latina y el Caribe 1995-2001 se destacan la adopción de acciones positivas como un elemento central de la estrategia. Igualmente la Plataforma de Acción de Beijing, en los párrafos 186, 190, 191 y 192, recomienda a los Estados a tomar medidas temporales que permitan erradicar la discriminación.

5.5 Normativa jurídica internacional favorable al ejercicio de los derechos a la educación, a una vida libre de violencia y a la salud

Derecho a la educación

La Declaración Universal de los Derechos Humanos establece en su artículo 26 que *"Toda persona tiene derecho a la educación...La instrucción técnica y profesional habrá de ser generalizada; el acceso a los estudios superiores será igual para todo en función de los méritos respectivos"*.

El Pacto de Derechos Económicos, Sociales y Culturales es más específico y señala en el artículo 13 que *"...los Estados Partes en el presente Pacto reconocen el derecho de toda persona a la educación" y más adelante, en el numeral 2, literal a) agrega que "la enseñanza primaria debe ser obligatoria y asequible a todos gratuitamente"*.

La Convención relativa a la Lucha contra las Discriminaciones en la Esfera de la Enseñanza¹¹⁷ reza lo siguiente: *"A efectos de la presente Convención, se entiende por discriminación toda distinción, exclusión, limitación o preferencia fundada en la raza, el color, el sexo, el idioma, la religión..., que tenga por finalidad o por efecto destruir o alterar la igualdad de trato en la esfera de la enseñanza..."*. En los literales a, b, c y d especifica las posibles formas de discriminación que prohíbe dicha Convención.

Por su parte la CEDAW establece en el artículo 10 que: *"Los estados Partes adoptarán todas las medidas apropiadas para eliminar la discriminación contra la mujer, a fin de asegurarle la igualdad de derechos con el hombre en la esfera de la educación..."*.

La Convención señala la necesidad de lograr la igualdad de condiciones en los siguientes ámbitos de la educación: orientación profesional, acceso a los

¹¹⁷ Artículo 1. Convención adoptada el 14 de diciembre de 1960 por la Conferencia General de la UNESCO.

estudios, a los mismos programas, a la misma calidad de docentes en los niveles preescolar, general, técnico, profesional y técnico superior. También se establece la obligación de los Estados Partes de eliminar todo concepto estereotipado en toda forma de enseñanza. De acuerdo a la CEDAW, hombres y mujeres deben gozar de las mismas oportunidades en la obtención de becas de estudios, en programas de educación física y deporte.

Una de las principales preocupaciones de la CEDAW, en materia de educación, se refiere a la necesidad de adoptar medidas que permitan reducir *"...la tasa de abandono femenino de los estudios y la organización de programas para aquellas jóvenes y mujeres que hayan dejado los estudios prematuramente"*.¹¹⁸

Si bien la CDN no incorpora un artículo que se refiera exclusivamente a la necesidad de adoptar medidas que permitan asegurar el acceso de las niñas a escuela y garantizar su permanencia en el sistema escolar, el artículo 29 determina la obligación del Estado de asegurar por lo menos la educación primaria gratuita y obligatoria para todos.

Dentro de sistema interamericano, la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre, establece en el Artículo XII referente al Derecho a la educación que *"... El derecho de educación comprende el de igualdad de oportunidades en todos los casos, de acuerdo con las dotes naturales, los méritos el deseo de aprovechar los recursos que puedan promocionar la comunidad y el Estado."*¹¹⁹

El Protocolo adicional a la Convención Americana sobre Derechos Humanos en materia de Derechos Económicos, Sociales y Culturales, "Protocolo de San Salvador" (1988) en el Artículo 1, numeral 1 establece que "Toda persona tiene derecho a la educación".

Derecho a la salud

El derecho a la salud no debe entenderse únicamente como el derecho a estar sano, se refiere también a otros aspectos de la salud como el derecho a acceder a servicios de calidad, a información adecuada y oportuna sobre

¹¹⁸ Artículo 12, literal f de la CEDAW.

¹¹⁹ Artículo XII de la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre.

métodos anticonceptivos, a un sistema de protección de la salud equitativo, entre otros.

De acuerdo al artículo 25 de la Declaración Universal de Derechos Humanos *"Toda persona tiene derecho a un nivel de vida adecuado que le asegure, así como a su familia, la salud y el bienestar, y en especial la alimentación, el vestido, la vivienda, la asistencia médica y los servicios sociales necesarios..."*. Más adelante se establece que *"La maternidad y la infancia tienen derecho a cuidados y asistencia especiales."*

El Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales, en su artículo 12 reconoce *"el derecho de toda persona al disfrute del más alto nivel posible de salud física y mental"*. En este artículo se hace especial énfasis a la adopción de medidas para

"... a) la reducción de la mortalidad y de la mortalidad infantil, y el sano desarrollo de los niños, b) el mejoramiento ... de la higiene del trabajo y del medio ambiente, c) la prevención y tratamiento de las enfermedades endémicas, profesionales y de otra índole...d) la creación de condiciones que aseguren a todos asistencia médica y servicios médicos en caso de enfermedad."

La CDN reconoce en su artículo 24 el derecho de todo niño *"al disfrute del más alto nivel posible de salud y a servicios para el tratamiento de las enfermedades y la rehabilitación de la salud."* Se pone atención especial al derecho de la niñez a acceder a servicios de atención primaria de salud, cuidados preventivos y la disminución de la mortalidad infantil.

Por su parte, la CEDAW establece en el artículo 12 que la obligación de los Estados Partes de adoptar las medidas apropiadas para eliminar la discriminación contra la mujer, en el acceso a servicios de atención médica, inclusive los que se refieren a la planificación familiar.

Dentro del sistema interamericano, la Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre, en el artículo XI, se establece que *"Toda persona tiene derecho a que a su salud sea preservada por medidas sanitarias y sociales, relativas a la alimentación, el vestido, la vivienda y la asistencia médica..."*. Por su parte el "Protocolo de San Salvador" se refiere al derecho a la salud en el artículo 10: *"1. Toda persona tiene derecho a la salud, entendida como el disfrute del más alto nivel de bienestar físico, mental y social."*

Derecho a una vida sin violencia

El derecho a una vida sin violencia se refiere en el presente trabajo únicamente al derecho a la integridad física. El derecho a la integridad física es por lo tanto el derecho a la integridad tanto física, como psíquica y moral, de acuerdo a lo que se establece en la Carta Internacional de Derechos Humanos y en la Convención Americana sobre Derechos Humanos.

La Convención de Belém do Pará aporta con un nuevo elemento que permiten ampliar la concepción de este derecho. El artículo 2 de dicha Convención indica que *"Se entenderá que la violencia contra la mujer incluye la violencia física, sexual y psicológica"*.

El artículo 5 de la Declaración Universal de Derechos Humanos, así como el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos establecen que: *"Nadie será sometido a torturas ni a penas o tratos crueles, inhumanos o degradantes"*.

Otros instrumentos internacionales de protección de los derechos humanos hacen referencia al derecho a la integridad física entre los que se destacan los siguientes: Declaración sobre la Protección de Todas las Personas contra la Tortura y Otros Tratos o Penas Crueles Inhumanas o Degradantes, las Reglas Mínimas para el Tratamiento de los Reclusos, la Convención contra Tortura y Otros Tratos o Penas Crueles, Inhumanas o Degradantes.

Además hay un sinnúmero de instrumentos relativos a la violencia contra la mujer. De acuerdo al texto de la Declaración sobre la Eliminación de la Violencia contra la Mujer, *"la violencia contra la mujer constituye una violación de los derechos humanos y las libertades fundamentales"*. Más adelante en el artículo 1 se define la violencia contra la mujer como *"todo acto de violencia basado en la pertenencia al sexo femenino que tenga o pueda tener como resultado un daño o sufrimiento físico, sexual o psicológico para la mujer..."*. El artículo 2 de esta Declaración establece que la violencia contra la mujer abarca *"la violencia física, sexual y psicológica que se produzca en la familia, incluidos los malos tratos, el abuso sexual de las niñas en el hogar..."*.

La Convención de Belém do Pará menciona en el artículo primero que *"...debe entenderse por violencia contra la mujer cualquier acción o conducta, basada en su*

género, que cause muerte, daño sufrimiento físico, sexual o psicológico a la mujer tanto en el ámbito público como en el privado.”

5.6 Reflexiones sobre los derechos específicos

En cuanto a la educación hemos podido constatar que efectivamente existen brechas de género pero éstas son cada vez menos marcadas a nivel de la educación básica. En la educación media el acceso a la educación se determina por las condiciones socioeconómicas y no por el género. Las diferencias se acentúan en la educación superior particularmente en lo referente a las opciones de estudio de unos y otros.

La tasa de analfabetismo es superior en las mujeres, tanto a nivel urbano como a nivel rural, sin embargo, la tasa de matriculación nos indica que es menor el número de niños que se matricula en cada año lectivo. Con respecto a la tasa de matriculación es importante mencionar que los niños no se matriculan porque son obligados a insertarse en el mercado laboral para incrementar los ingresos del hogar, mientras que las niñas y mujeres jóvenes no se matriculan debido al costo y por encontrarse realizando labores domésticas. Esta información nos indica que las niñas son preparadas desde muy temprana edad para ser madres, esposas, para servir a sus hijos e hijas lo que a su vez limita sus posibilidades de convertirse en actrices del desarrollo.

En materia de educación, uno de los problemas específicos que enfrentan las niñas es el embarazo adolescente. La maternidad en la adolescencia es un problema que está vinculado entre otros aspectos a la pobreza y constituye uno de los mecanismos de reproducción biológica y social de esta grave problemática¹²⁰. Las consecuencias se ven reflejadas en altas tasas de desnutrición y mortalidad infantil, así como en otras importantes carencias durante la niñez. Adicionalmente el embarazo a edad temprana representa un *“...mayor riesgo para la madre, ya que aumentan las probabilidades de sufrir complicaciones durante el embarazo y el parto que pueden provocar incluso la muerte.”*¹²¹

¹²⁰ Panorama social de América Latina: 1998. Cepal, Naciones Unidas. Santiago de Chile, 1999, p. 195.

¹²¹ Id.

El derecho a la educación es considerado un derecho económico, cultural y social y también un derecho civil y político porque la realización plena y eficaz del conjunto de los derechos depende de la posibilidad de ejercer este derecho. Tener acceso a la educación permite a los grupos marginados económica y socialmente a romper con el círculo de la pobreza. Bajo esta misma óptica se considera que *"la educación es el eje fundamental en el proceso de emancipación de la mujer"*¹²².

Sin duda alguna en el área de la salud las mujeres padecen de problemas muy específicos. Como ya se mencionó anteriormente uno de los principales problemas es el embarazo en niñas y adolescentes. El embarazo a temprana tiene graves consecuencias para la salud de niñas y adolescentes y limita sus posibilidades de desarrollo en el futuro. El riesgo de muerte es muy elevado tanto como para las madres como para los niños y niñas que están por nacer, riesgo que se acentúa por las condiciones de pobreza y otras situaciones que están generalmente ligadas al embarazo precoz. Este problema nos obliga a ver que la educación que se imparte en escuelas y colegios del país no incluye una adecuada educación sexual, ni se transmiten valores, deberes y responsabilidades que deben asumir tanto niñas como niños¹²³.

En cuanto al maltrato contra las niñas, como ya se dijo anteriormente, se denuncian más casos de violencia física, psicológica y sexual contra las mujeres y el número de mujeres adolescentes que han sufrido algún tipo de agresión se eleva a medida que las jóvenes alcanzan la edad adulta.

¹²² CAJ, Op.cit., p. 145.

¹²³ INNFA/ Secretaría de Estado de Desarrollo Humano, Op.cit , p. 40.

CAPÍTULO VI

CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES

6.1. Conclusiones Generales

1. El ejercicio de los derechos humanos se ve limitado por la situación de pobreza. Los niños, niñas y adolescentes son los más afectados.
2. La crisis agudiza la caída del gasto social. La inversión en el cumplimiento de los derechos humanos de la niñez y adolescencia no es prioridad para el Estado.
3. En medio de una crisis económica y social de la magnitud de la actual, el Estado evade su responsabilidades frente a la niñez y la adolescencia.
4. Los estudios cualitativos y cuantitativos hablan del círculo de la pobreza: las oportunidades se reducen cuando se crece en medio de la pobreza y se está expuesto a una constante exclusión por su condición étnica, de género, de etnia, de clase.
5. No se recoge información desagregada por sexo en todos los ámbitos, lo que sesga el análisis sobre la situación específica de niños, niñas y adolescente.
6. El ejercicio de derechos pasa necesariamente por el reconocimiento de las realidades/necesidades específicas para hombres y mujeres, niños, niñas y adolescentes.

6.2. Recomendaciones

1. El respeto a los derechos humanos de hombres y mujeres, de niños y niñas constituye un requisito esencial para lograr el pleno bienestar del ser humano y el consecuente progreso de las naciones.
2. Considerando la importancia y el alcance de los instrumentos internacionales de protección de los derechos humanos en toda la

comunidad internacional, y particularmente en los países con un menor grado de desarrollo, es fundamental iniciar campañas de difusión de dichos instrumentos y reforzar las ya existentes, con el fin de que los tratados, convenciones y declaraciones en esta materia, se conviertan en mecanismos de exigibilidad de derechos, amigables y de fácil acceso.

3. La educación primaria, secundaria y superior debería incorporar en sus respectivos pensum de estudios materias de derechos humanos. Los textos escolares deben ser revisados en todo el país desde un enfoque de género, con el propósito de que replanteen los valores que se transmiten
4. En cuanto a la calidad educativa es importante recalcar que el sexismo en los textos escolares así como el manejo del/la profesor/a en el aula tiene efectos directos en las opciones de vida de niños y niñas, y particularmente en la incorporación de ambos en el mercado de trabajo.
5. Es primordial construir sistemas de información desagregados por sexo, grupos de edad, etnia y otras variables con el propósito de visibilizar la situación de los derechos de la niñez y la adolescencia y posteriormente formular leyes, políticas y programas que tengan en cuenta las necesidades específicas de niños y niñas.
6. Es fundamental proveer de suficientes centros de cuidado diario infantil de manera que tanto madres como hijas, quienes generalmente se encargan de las labores domésticas en sus hogares, se incorporen al desarrollo, ya sea realizando actividades remuneradas que significan ingresos económicos para sus propias familias o participando de los beneficios de la escuela.
7. Las niñas y adolescentes tienen necesidades específicas en lo que a su salud sexual y reproductiva se refiere, por lo que es vital brindarles información adecuada sobre sexualidad y planificación familiar, de manera que sus opciones de vida no se vean limitadas por causa del embarazo precoz.

8. El Estado debería tomar medidas de discriminación positiva de forma que la oferta de servicios en salud sexual y reproductiva priorice la atención a niñas y adolescentes y que se reduzcan los riesgos de muerte por falta de atención médica a las madres adolescentes durante y después del parto. Los servicios de salud sexual y reproductiva deben ser de calidad, oportunos y amigables.
9. Es fundamental que el Estado formule políticas, programas y proyectos que fomenten la co-responsabilidad de mujeres y hombres en la crianza y educación de los hijos.
10. Acogiendo la recomendación que hacen diferentes órganos del sistema de Naciones Unidas, las organizaciones de defensa de la infancia y la adolescencia conjuntamente con las organizaciones de mujeres deben elevar el límite de la edad legal para casarse ya que desde la infancia se orienta a la niña a ser madre, limitando así sus oportunidades de desarrollo.
11. Los derechos de las niñas y las adolescentes y los derechos de la mujer son inseparables, sin embargo, las niñas deben constituir una prioridad en las agendas sociales. Eliminar los prejuicios y las prácticas discriminatorias, durante la infancia, constituye el primer paso en la construcción de sociedades más democráticas y equitativas. Bajo esta consideración invertir en las niñas es invertir en el desarrollo.

BIBLIOGRAFIA

Libros

ACOSTA V., Gladys, *La CEDAW y la Convención sobre los Derechos del Niño: elementos rectores en las estrategias internacionales de protección*. Discurso pronunciado en el Seminario Internacional: Nuestras niñas, derecho a la equidad desde la infancia. México D.F., agosto de 1998.

ACOSTA. V, Gladys, *Derechos de las mujeres, derechos de la infancia: renovando la ciudadanía*. s/f.

A C S U R - L a s S e g o v i a s . G é n e r o y D e s a r r o l l o, *Cuestiones Esenciales sobre Género 01. Conceptos Básicos*, Le Monde selon les femmes • Edición y traducción de ACSUR-Las Segovias, 2006.

ACSUR-Las Segovias, *Género en la Cooperación al Desarrollo: una mirada a la desigualdad*, 2006.

American University, Washington College of Law, *Género y derecho*, Alda Facio y Lorena Fries, editoras., Santiago de Chile, 1999.

ASPIAZU, María, *Niños, niñas y adolescentes en la Constitución ecuatoriana. De menores a ciudadanos*. Quito, Foro de la Infancia-INNFA, 1998.

BERMUDEZ Violeta, *Mujer e Igualdad política en Derechos Humanos de las Mujeres: Aproximaciones conceptuales*, Movimiento Manuela Ramos, Lima, 1996.

BAEHR, Peter y GORDENKER, Leon, *The United Nations in the 1990's*. Nueva York, 1997.

CAMACHO Rosalía, *Las cuotas mínimas de participación de las mujeres: un mecanismo de acción afirmativa*. San José, Centro Nacional para el Desarrollo de la Mujer y la Familia 1994.

CAMACHO Z., Gloria, *Mujeres Fragmentadas, identidad y violencia de género*, Quito, CEPLAES, 1996.

Centro de Derechos Humanos de Naciones Unidas, *Carta Internacional de Derechos Humanos*, Folleto Informativo de Derechos Humanos No. 2. Ginebra, 1993.

Centro de Derechos Humanos de las Naciones Unidas, *Los Derechos del Niño*. Folleto Informativo de Derechos Humanos No.10, Ginebra, junio de 1993.

Centro de Derechos Humanos de Naciones Unidas, *Discriminación contra la Mujer, la Convención y el Comité*. Folleto informativo de Derechos Humanos No. 22. Ginebra, 1996

Centro Nacional para el Desarrollo de la Mujer y la Familia, *Glosario de género y salud*, USAID, s/f.

CILLERO, Miguel, Interés superior del niño en la Convención sobre derechos del niño, *Infancia, ley y democracia en América Latina*, Bogotá - Buenos Aires, Ed. TEMIS - EDICIONES DEPALMA, 1998.

Comisión Económica para América Latina y El Caribe, CEPAL, Manual de uso del Observatorio de Igualdad de Género de América Latina y el Caribe, Santiago de Chile, mayo 2010.

Comisión Económica para América Latina y El Caribe, CEPAL/ Naciones Unidas, *Panorama social de América Latina: 1998*. Santiago de Chile, 1999.

Comisión Andina de Juristas, *Protección de los Derechos de la Mujer: Estándares Internacionales*, Lima, 2000.

Comisión Andina de Juristas, Protección de los derechos humanos: Definiciones operativas, Lima, CAJ, 1997.

Comisión Andina de Juristas, *Anuario Judicial 2000: Justicia en los Países Andinos*, (CD-Rom). Lima, CAJ, 2000.

Consejo Nacional de las Mujeres, CONAMU, Folleto informativo *Los derechos de las mujeres no son opcionales*, Quito, 2000.

CONAMU, *Mujeres y Hombre en cifras*, Quito, 1999.

CUVI Fabiola, *El maltrato a la niña en el Ecuador*. IECAIM. Quito, 1999.

Departamento de Información Pública de las Naciones Unidas, Folleto *La Plataforma de Acción, Resumen. Cuarta Conferencia Mundial sobre la Mujer. Beijing, 4 al 15 de septiembre de 1995*, Nueva York, 1997.

Diccionario Enciclopédico, *El pequeño ESPASA*. Madrid, Ed. Espasa, 1974.

FACIO M. Alda, *Cómo hacer informes paralelos a la CEDAW*. Nueva York, 2000.

FACIO M. Alda, *Cuando el género suena cambios trae*. San José, C.R., ILANUD, 1992.

Food and Agriculture Organization (FAO), Unidad Regional de Asistencia Técnica, Plan de Acción Forestal para Guatemala, Proyecto GCP/GUA/007/NET. 1996.

Foro por la Niñez y la Adolescencia, *Código de la niñez y adolescencia. De la A a la Z, Ecuador 2000*. Quito, 2000.

Fundación María Guare, *La violencia contra la mujer*, Informe Estadístico No.10 (Abril-97/ Abril-98). Guayaquil, 1998.

INNFA/UNICEF, *Protección Especial y Derechos de Niñas, Niños y Adolescentes*. Quito, 1998.

Instituto Interamericano de Derechos Humanos – IIDH/CLADEM, *Protección Internacional de los Derechos Humanos de las Mujeres. Curso Taller*, San José, 1997.

Instituto Interamericano de Derechos Humanos-IIDH, Women, Law & Development International-IIDH, Human Rights Watch, *Derechos humanos de las mujeres: Paso a paso*, San José, 1999.

Instituto Interamericano de Derechos Humanos-IIDH, GUZMAN Laura y PACHECO Gilda (Compiladoras), *Estudios Básicos de Derechos Humanos IV*, San José, 1998.

Instituto Nacional del Niño y la Familia/ Secretaría de Estado de Desarrollo Humano, *Los niños y niñas del Ecuador. Una selección de indicadores del SIIÑEZ*. Quito, 1999.

LARA, Silvia, *Feminismo y cambio social: caso de las mujeres dirigentes en la lucha por la vivienda en Costa Rica*, San José, Universidad de Costa Rica, 1994.

Movimiento Manuela Ramos/ UNIFEM, *Derechos humanos de las mujeres. Aproximaciones conceptuales*. Lima, 1996.

MARTINEZ Mónica, *Derechos humanos de la mujer, su protección en las Naciones Unidas*, Monografía 1996-1997, Nueva York, abril de 1997.

NACIONES UNIDAS, *Declaración y Programa de Acción de Viena*, Conferencia Mundial de Derechos Humanos, Viena, 14 a 25 de junio de 1993. Documento A/CONF.157/23.

NACIONES UNIDAS, *Discriminación contra la Mujer y la Convención y el Comité*. Folleto informativo No. 22. Ginebra, 1996.

NACIONES UNIDAS, *Derechos Humanos: Los Derechos del Niño*, Folleto informativo No. 10. Ginebra, 1993.

NATIONS UNIES, *Campagne mondiale pour les droits de l'homme. Discrimination a l'égard des femmes: la Convention et le Comité*, Fiche d'information No. 22.

O'DONNELL Daniel, *Guidelines for NGOs on monitoring implementation of the Convention on the Rights of the Child*, Genève, Defence for Children International-DNI, 1992.

O'DONNELL, Daniel, "La Convención sobre los Derechos de la Niñez: estructura y contenido", *Derecho a tener derecho* No. 1 de la serie: Enfoques sobre Políticas de Infancia, Quito, UNICEF, 1998.

Oficina del Alto Comisionado de Derechos Humanos-OACDH, *Cincuentenario de la Declaración Universal de Derechos Humanos – Todos los Derechos Humanos para Todos*, Carpeta de información básica No. 3.

Página Web del Caucus de Mujeres por una Justicia de Género.

REY CANTOR Ernesto y RODRIGUEZ M.Carolina, *Acción de cumplimiento y derechos humanos*, Bogotá, Editorial TEMIS, 1998.

SIMON, Farith, *La Convención sobre los Derechos de la Niñez en el Sistema Internacional de los Derechos Humanos*. Tesis Doctoral. Quito, Pontificia Universidad Católica del Ecuador, 1994.

STAFF WILSON Mariblanca, *Mujer y derechos humanos*. Panamá, Instituto de la Mujer, 1999. Pág. 31.

UNICEF, PNUD-Ecuador, *Campaña de las Naciones Unidas Por los Derechos Humanos de las Mujeres*. Quito, 1998.

UNICEF/CECAFEC, *Convención sobre los derechos de los niños: un instrumento para conocer*. Quito, 1997.

UNIFEM, Separata, *Dos aniversarios para celebrar los derechos de niñas y mujeres*. Quito, 1999.

UNIFEM, *Campaña de las Naciones Unidas por los derechos humanos de las mujeres*. Quito, Ecuador, 1998.

Universidad Politécnica Salesiana, Consejo Nacional de las Mujeres, Módulo 1: Género. Curso Políticas Públicas y Desarrollo Local con Enfoque de Género, Viviana Maldonado Posso. Quito, junio 2006.

VALVERDE, Ricardo, *Los Derechos Humanos: Parte General*. San José, Editorial Universidad Estatal a Distancia, 1992.

VASAK Karel, *Las dimensiones internacionales de los derechos humanos*. París, Editorial Serbal-UNESCO, 1984.

WORLD BANK, *Ecuador Gender Review: Issues and Recommendations*. Washington, 2000.

World Vision, Paquete de Herramientas para la Capacitación en Género, Módulo 4: Herramientas del Análisis de Género.

Artículos

FUNDACION OBSERVATORIO SOCIAL-UNICEF Ecuador, *El enfoque de género y los derechos de niños, niñas y adolescentes en Ecuador*, Rocío Rosero Garcés y Cecilia Valdivieso Vega. Quito, abril de 2003.

LEON, Magdalena y Carmen Diana Deere, *De la neutralidad de género a la acción positiva en el acceso a la mujer a la tierra en América Latina*, mayo 1999.

Leyes

Constitución del Ecuador, 2008

Convención para la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer (CEDAW)

Convención Internacional sobre los Derechos del Niño (CIDN)

Declaración Universal de los Derechos Humanos

Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP)

Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (PIDESC)

Web

Organización de las Naciones Unidas (ONU): www.un.org

Organización de Estados Americanos (OEA) / Organization of American States (OAS): www.oas.org